ФОНД Бумаги предс. Гос. Совета.

Центральн. Гос. Исторический Архив в Ленинграде
Ф. № Оп. №
Ед. хр. №

ДЕЛО №

Законы мусульман шиитского вероисповедания о браке и разводе (на русском и арабском языках)

ч. III

Начато

Кончено

Центральн. Гос. Исторический Архив в Ленинграде
Ф. № 1250 Оп. № 2
Ед. хр. № 2227

На „ ________ " лист.

ТЛ-3. Зак. № 379—100 000—23/III-50 г.

РОССИЙСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ИСТОРИЧЕСКИЙ АРХИВ

ЛИСТ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ДОКУМЕНТОВ

Фонд № 1250 год ____ опись № 2 дело № 27

Заголовок дела ____

Дата выдачи	Кому выдано (Ф.И.О.)	№№ использован. листов	Характер использования документов (если снята копия или сделана выписка - указать способ воспроизведения и кому выдано)	Подпись лица использо-вавш. дело
16.12.2011	Сканир. для		През. библ.	

№ 29 ч. III
I

II

Шераіуль-Исламъ

Книга о бракѣ

II и III Отдѣлы

Въ концѣ III Отдѣла недостаетъ около 50 статей

Отдѣлъ второй.

О временномъ бракѣ.
[Никахуль-Мункатн].

Ст. 162. Временной бракъ позволителенъ въ Исламѣ (во первыхъ) потому что намъ достовѣрно извѣстно его законное значеніе (357); (во вторыхъ) потому что не существуетъ никакихъ данныхъ, по которымъ бы можно было доказать что онъ отмѣненъ.

Обзоръ этого отдѣла требуетъ изложенія главныхъ основаній [арканъ] этого (рода) брака и общихъ правилъ [ахкамъ] (которыми должно руководствоваться) въ отношеніи къ нему.

А. <u>О главныхъ основаніяхъ этого брака</u>; ихъ четыре, а именно: 1, <u>Сыгэ</u> — форма; 2, <u>Мехель</u> — лицо и обстоятельство допускающіе этотъ бракъ; 3, <u>Срокъ</u> назначаемый для этого брака; 4, <u>Кальымъ</u>.

---

(357) Т. е. при жизни еще самого Мохаммеда. Всѣ исповѣданія допускаютъ это; но Сунниты утверждаютъ что этотъ законъ отмѣненъ въ первомъ же вѣкѣ Ислама вторымъ халифомъ Омаромъ, почему Сунниты и воспрещаютъ этотъ родъ брака. Здѣсь авторъ общими словами опровергаетъ мнѣніе Суннитовъ.

200

§ 1. О Сыгэ, т. е. о формѣ.

Ст. 163. Сыгэ есть выраженіе, которое назначено Шаріатомъ для того, чтобы имъ могъ состояться договоръ (этого рода). Это выраженіе состоитъ изъ Иджаба и Гкабуля. Иджабъ можетъ состоять въ одномъ изъ трехъ слѣдующихъ выраженій: завведжтука, анкахтука и маттатука (358). Какое изъ этихъ трехъ словъ произнесено при договорѣ, то̀ и составляетъ иджабъ; другими же словами онъ не можетъ состояться, какъ напримѣръ выраженіями (опредѣленными) для ввода во владѣніе, для дара или найма (359).

Гкабуль состоитъ изъ выраженія, доказывающаго согласіе на сдѣланный иджабъ, какъ напримѣръ „гкабильтун-никаха или гкабильтуль-мутъ̀ата". Если же скажетъ гкабильту и этимъ сократитъ фразу, или скажетъ резейту (я принялъ или согласенъ) (360), то это дозволяется. — Если же начнутъ договоръ съ гкабулемъ и скажетъ (мужчина) тезевведжтука (я женился на тебѣ), а потомъ скажетъ (женщина) завваджтука (я сочетала себя съ тобою),

---

(358) Въ формѣ сыгэ разница между пожизненнымъ и временнымъ браками заключается единственно въ употребленіи слова маттатука (см. объ этомъ какъ и объ значеніи упомянутыхъ здѣсь словъ въ ст. 25, примѣчанія 30 и 31.)

(359) См. ст. 34.

(360) См. примѣч. 32 и ст. 26. Сокращенія гкабуля не дозволяютъ въ бракѣ одни только Шафіиты (см. Мизанущъ-Шарани въ книгѣ о бракѣ ст. 31).

то бракъ дѣйствителенъ (361).

Дѣйствительность иджаба и гкабуля условливается тѣмъ, чтобы они выражались глаголомъ въ прошедшемъ времени. Если же скажутъ „<u>агкбалю</u>" (я принимаю) или „<u>арза</u>" (я соглашаюсь), желая этимъ выразить дѣйствіе уже совершившееся, то это не считается дѣйствительнымъ.

Иные законовѣдцы говорятъ, что если мужчина скажетъ: „<u>атезевведжту-ки муддата каза, баммгри каза</u>" (я женюсь на тебѣ на такой то срокъ и за такой то калымъ), желая этимъ выразить дѣйствіе уже совершившееся, а женщина скажетъ: „<u>завведжтука</u> (я выдала

---

(361) Это значитъ что не необходимо чтобы иджабъ предшествовалъ гкабулю, какъ это принято у ханафидовъ. См. объ этомъ ст. 32, примѣч. 47; также первый выпускъ Шераіуль-Ислама, ст. 20. — Примѣчательно только то, что въ <u>сыгэ</u> предложеніе преимущественно принадлежитъ женщинѣ, а согласіе на предложеніе — мужчинѣ. Это потому, что бракъ по своему значенію въ Шаріатѣ принадлежитъ къ <u>угкудатъ</u>, т. е. договорнымъ актамъ, совершающимся между двумя сторонами полюбовнымъ соглашеніемъ, въ которомъ иджабъ и гкабуль составляютъ необходимые элементы. Слѣдовательно бракъ въ сущности является здѣсь какъ продажа и купля, и товаръ принадлежитъ женщинѣ, а вознагражденіе за товаръ (калымъ) — мужчинѣ. На этомъ основаніи предложеніе и принадлежать должно женщинѣ. Далее

./.

202

(себя за мужъ за тебя), то сыгэ дѣйствительно. (Тоже дѣйствительно, говорятъ они, если она отвѣтитъ (просто): да (362).

§ 2. О Мехеллѣ, т. е. о лицѣ и обстоятельствѣ, которые допускаютъ бракъ этого рода.

Ст. 164. Условливается, чтобы женщина (съ которой мусульманинъ вступаетъ во временный бракъ) была мусульманка или изъ [китабійэ] послѣдователей книжнаго ученія, какъ напримѣръ: іудейка, христіанка и (даже), по одному изъ двухъ преданій [меджусійэ], женщина, исповѣдующая религію маговъ(363); въ послѣднихъ мужъ запрещаетъ своей женѣ пить вино и учинять поступки, запрещенные шаріатомъ. Мусульманка же не можетъ вступить во временной бракъ, какъ только съ мусульманиномъ. (Отсюда слѣдуетъ):

а, Мусульманинъ не можетъ вступить во временной бракъ съ идолопоклонницей и съ [насыбійэ] женщиной изъ отъявленныхъ еретиковъ, явно выражающихъ свою ненависть членамъ

Ханафиды допускаютъ дѣйствительность брачнаго акта, если женщина скажетъ: я продала себя или ввела тебя во владѣніе мною. См. Мухтесерулъ-викае, стр. 60; также выше, ст. 34, примѣч. 45.

(362) Обо всемъ этомъ см. ст. 28 и 29, примѣч. 33 и 34: все дѣло въ томъ, что глаголъ такъ или иначе долженъ выражать дѣйствіе, уже совершившееся.

(363) Объ этомъ см. ст. 132, примѣч. 250, 255.

семейства пророка, какъ наприм. Хиваридж (364).

б, Мусульманинъ, состоящій въ бракѣ съ женщиной свободнаго состоянія, не можетъ вступить во временный бракъ съ невольницей, развѣ только съ согласія своей жены; если же онъ вступитъ (въ такой бракъ безъ согласія жены), то онъ считается недѣйствительнымъ (365).

в, Такимъ же образомъ на женѣ свободнаго состоянія нельзя брать во временныя жены дочери ея брата, или дочери ея сестры, развѣ только съ согласія жены. Если же онъ это сдѣлаетъ, то (послѣдній) бракъ недѣйствителенъ (366).

Ст. 165. Считается похвальнымъ дѣломъ брать во временныя жены благочестивую, скромную мусульманку. Въ случаѣ подозрѣнія (похвально) распросить ее объ образѣ жизни. Но послѣднее не составляетъ условія законности брака.

Ст. 166. Считается неодобрительнымъ поступкомъ брать во временныя жены:

а, прелюбодѣйку. Если же кто женится на такой, то онъ обязанъ ее удержать отъ распутства. Однакожъ это не составляетъ условія позволительности брака (367).

---

(364) См. ст. 149, примѣч.
(365) Т. е. на основаніи ст. 118.
(366) Т. е. на основаніи ст. 108. — Сестру же жены, покуда жена жива, ни въ какомъ случаѣ нельзя взять на основаніи той же статьи.
(367) См. ст. 123.

б, цѣломудренную дѣвицу, у которой нѣтъ отца. Буде же кто взялъ таковую во временныя жены, онъ долженъ избѣгать лишить ея невинности. Однакожъ она не запрещается ему закономъ (368).

При приложенія къ § 2-му.

Первое.

Ст. 167. Буде [мушрикъ] идолопоклонникъ имѣющій у себя временнымъ бракомъ жену изъ [китабійя] послѣдователей книжнаго ученія (369), — приметъ исламъ, то его бракъ остается въ своей силѣ; точно также (бракъ имѣлъ бы свою силу) если бы у него было женъ болѣе одной. Но если прежде приметъ ис-

---

(368.) Только богоугодное дѣло отпустить ее или жениться постояннымъ бракомъ. Вообще временной бракъ съ цѣломудренной дѣвицею, все равно, есть ли у нея отецъ или нѣтъ, не рекомендуется закономъ. См. Месаликъ и Джевагиръ въ толкованіи этого мѣста.

(369) См. примѣч. 250, 255. — Авторъ говоритъ именно объ идолопоклонникѣ, потому что у однихъ идолопоклонниковъ, по его понятію, могъ существовать временный или нѣчто въ родѣ временнаго брака, слѣды котораго мы видимъ, наприм. въ matrimonium usucapionem до-христіанскихъ Римлянъ., У исповѣдующихъ книжное ученіе, онъ такого брака не предполагалъ и имѣлъ на это полное право; не зная, что и въ христіанскомъ мірѣ такой бракъ терпимъ закономъ.

ламъ его жена, то въ случаѣ если онъ уже имѣлъ съ ней соитіе, (уничтоженіе брака) устанавливается по исполненіи срока иддэ (370). ~ Буде же срокъ иддэ кончился, а мужъ не принялъ еще ислама, то бракъ перестаетъ быть дѣйствительнымъ; а если мужъ послѣдуетъ за женою (и приметъ исламъ) до истеченія срока иддэ, то онъ болѣе имѣетъ права (371) на нее, чѣмъ другіе, покуда еще не кончился срокъ (брака); если же этотъ срокъ (брака) кончился прежде чѣмъ ея мужъ принялъ исламъ, то онъ не имѣетъ болѣе никакого права на нее.

Второе.

Ст. 168. Если жена муширика не китабійя (372) и одинъ изъ нихъ приметъ исламъ послѣ брачнаго соитія, то уничтоженіе брака устанавливается по истеченіи срока иддэ (373). ~ Такимъ образомъ она разводится съ мужемъ

---

(370) См. ст. 134. Если она не имѣла съ мужемъ соитія, то бракъ считается недѣйствительнымъ съ минуты принятія ею ислама. Тамъ же.
(371) Т. е. она продолжаетъ быть его женою; такъ положило большинство законовѣдцовъ — говоритъ авторъ Шерхи-Лэумэ. См. тамъ стр. 353.
(372) Т. е. какъ мужъ и она сама мушрикъ — язычница.
(373) См. ст. 135. Стало быть если одинъ изъ супруговъ приметъ исламъ до соитія, то бракъ считается не дѣйствительнымъ.

самимъ истеченіемъ брачнаго срока или срока идда, ибо наступленіемъ какого либо изъ этихъ двухъ сроковъ, прежде чѣмъ мужъ (374) приметъ исламъ, бракъ уничтожается.

Третье.

Ст. 169. Если невѣрный, имѣя жену свободнаго состоянія и невольницу (375), приметъ исламъ, то бракъ съ женщиной свободнаго состоянія остается въ своей силѣ (376); а бракъ съ невольницею зависитъ отъ согласія жены свободнаго состоянія (377).

§ 3. Кальимъ [Мегръ] (378).

Ст. 170. Кальимъ составляетъ необходимое исключительное условіе временнаго акда, такъ

---

(374) Или жена.– Предполагается въ текстѣ случай, въ которомъ жена прежде мужа принимаетъ исламъ — что болѣе подлежитъ критикѣ между законовѣдцами на основаніи принципа, что мусульманка не можетъ быть временною женою не мусульманина, а мусульманинъ можетъ быть временнымъ мужемъ не мусульманки китабійэ. Если же прежде приметъ исламъ мужъ, то приложеніе еще яснѣе.

(375) Т. е. обѣихъ по временному браку.

(376) Т. е. если она китабійэ по смыслу ст. 167, или если она приметъ исламъ до истеченія срока идда, по смыслу ст. 168, примѣч. 373.

(377) См. ст. 164, буква б.

(378) Авторъ измѣнилъ порядокъ изложенія „основаній" временнаго брака. Въ ст. 162, кальимъ былъ послѣдній по порядку, а здѣсь онъ занимаетъ третье мѣсто. Мы не считали себя въ правѣ перемѣнить этотъ ./.

что если не упомянуть объ немъ, то договоръ считается недѣйствительнымъ (379).

Ст. 171. Условливается закономъ, чтобы (предметъ) данный въ калымъ былъ: а, могущимъ быть собственностію (380); б, положительно опредѣленнымъ, обозначеннымъ или измѣреніемъ, или взвѣшеніемъ, или личнымъ освидѣтельствованіемъ, или же описаніемъ (381.)

Ст. 172. Опредѣленіе количества калыма, хотя бы онъ состоялъ изъ „горсти пшеницы (382)", зависитъ отъ обоюднаго соглашенія (договаривающихся сторонъ).

Ст. 173. Врученіе (назначеннаго) калыма дѣлается обязательнымъ самимъ заключеніемъ брач-

---

порядокъ, тѣмъ болѣе что онъ вездѣ у его комментаторовъ не тронутъ.

(379) Какъ мы увидимъ въ своемъ мѣстѣ, ст.
въ другомъ пожизненномъ бракѣ о калымѣ можно даже не упоминать; но онъ, какъ необходимый элементъ брака, назначается Михрульмислемъ.

(380) См. объ этомъ выпускъ первый Выпускъ Кн. I. ст. 30, 37. Здѣсь подъ собственностью разумѣется личная собственность того, кто женится; по этому ни вино, ни свинья и т. п. (см. выпускъ первый ст. 1), ни чужое имущество (въ продажѣ и куплѣ это позволяется съ условіемъ — см. тамъ же, ст. 26) — не могутъ быть калымомъ. См. Джеваниръ и Месаликъ.

(381) См. для соображенія вып. I. ст. 37, 40, 41.

(382) „Горсть пшеницы" взята изъ преданія отъ VI-го имама Джафара Ас-Садыка. Его спросилъ слѣпый: „въ чемъ можетъ состоять самое малое количество калыма во временномъ бракѣ?" Имамъ отвѣчалъ: — „Въ горсти пшеницы." — Джеваниръ.

наго акда (383). Но если мужъ еще до соитія подаритъ своей временной женѣ назначенный —

(383) Разница между кальмомъ постояннаго и временнаго брака, между прочимъ, состоитъ въ томъ, что въ первомъ можно даже и не упомянуть о кальмѣ (ст.   ), а во второмъ безъ этого упоминанія договоръ или не можетъ быть дѣйствительнымъ, или временный бракъ обращается въ постоянный! Слѣдовательно въ необходимости упоминанія кальма при акдѣ временнаго брака нѣтъ никакого разногласія между законовѣдцами. Но подлежитъ разногласію вопросъ: обязательность уплаты или „выручения" кальма въ этомъ бракѣ устанавливается ли самимъ заключеніемъ акда, или она условливается еще другими обстоятельствами? Здѣсь законовѣдцы различнаго мнѣнія. Одни говорятъ что уплата кальма обязательна дѣлается совершеніемъ самого акда, принимая, говоря технически, предлогъ   въ словѣ текста   въ значеніи „вмѣстѣ съ" [   ], т. е. уплата дѣлается обязательною и должно вручить кальмъ вмѣстѣ съ заключеніемъ акда; другіе — что она условливается еще другими обстоятельствами, какъ то: соитіе, расчетъ времени и т. п., о которыхъ упоминается въ текстѣ. Такіе законовѣдцы принимаютъ сказанный предлогъ въ смыслѣ „по причинѣ" [   ] т. е. уплата обязательна по причинѣ заключенія акда. Третьи вовсе объ этомъ не говорятъ ни слова, какъ наприм. авторъ Шерхи-Лъумъо (стр. 358). Дѣло состоитъ въ томъ, что преданія, изъ которыхъ муджтехиды составляли свои убѣжденія, такъ различны, и редакція нѣкоторыхъ такъ разногласна (наприм. редакціе преданія Омара бинъ-Хештенѣ отъ VI^го имама), что тутъ не могло не быть разногласія между законовѣдцами, и даже нашъ авторъ считая врученіе кальма обязательнымъ однимъ совершеніемъ акда, такъ неопредѣленно говоритъ обо всемъ этомъ, что изъ продолженія его словъ можно допустить,

срокъ (384), то обязательна половина назначеннаго кальима; а если онъ имѣлъ уже съ нею соитіе, то назначается закономъ полный кальимъ, съ условіемъ соблюденія (съ ея стороны) (385) точнаго исполненія назначеннаго срока, такъ что буде она пропустила часть этого срока, то онъ имѣетъ право скинуть изъ кальима часть, соразмѣрную этому упущенію.

Ст. 174. Если (по совершеніи брачнаго акда) оказалось, что онъ не (могъ быть) дѣйствителенъ, потому-ли, что оказалось, что у новобрачной есть мужъ, или что она сестра или мать жены новобрачнаго, или по какой нибудь подобной причинѣ, тре-

---

что вообще уплата кальима подчиняется еще и другимъ условіямъ. Авторъ Месалика въ этомъ мѣстѣ держится втораго мнѣнія и желаетъ такъ понимать и весь текстъ; но авторъ Джевахира, напротивъ, держится перваго мнѣнія и такъ толкуетъ текстъ.

(384.) Т. е. послѣ заключенія акда, до соитія мужъ отпустилъ жену, подаривъ ей весь назначенный для брачнаго соитія срокъ: тогда изъ уплаченнаго цѣлаго кальима получаетъ обратно половину, или удерживается половина.

(385.) Т. е. буде мужъ подаритъ женѣ остальный срокъ послѣ соитія, то онъ воленъ это сдѣлать, но обязуясь заплатить весь кальимъ; если же онъ этого не хочетъ, то жена обязана до конца срока исполнять его требованія какъ мужа; буде же не исполнитъ, то съ назначеннаго кальима скидывается по расчету: наприм. если брачный срокъ былъ одинъ мѣсяцъ, а она ушла отъ него послѣ 10 дней, то скидываются 2/3 означеннаго кальима и т. д.

бующей расторженія (брака) (386), то этой жене, буде новобрачный не имѣлъ еще съ нею соитія, не полагается никакого кальима, такъ что она если уже получила его (послѣ акда), то новобрачный имѣетъ право требовать его обратно. Но если это открытіе (недѣйствительности брака) сдѣлается послѣ соитія, то ей принадлежитъ та часть (кальима), которую она получила, и онъ не обязанъ вручать ей остальнаго (387).

Но лучше бы постановить такъ: буде жена не знала (о причинахъ недѣйствительности брака), то ей слѣдуетъ (полный) назначенный кальимъ; а если же она знала (о томъ) — то отъ нея берется обратно и то̀, что она получила (388).

(386) См. ст. 101, 108 и другія; также ст. 86.

(387) Если она получила весь кальимъ, то не отнимается обратно; если же она ничего не получила еще, то ничего и не получаетъ, хотя бы она и долгое время жила съ новобрачнымъ до сего открытія (Месаликъ). См. слѣдующее примѣчаніе.

(388) Изъ двухъ приведенныхъ мнѣній, въ случаѣ соитія, первое принадлежитъ знаменитому законовѣдцу, автору Ан-никае; его поддерживаютъ многіе и даже не смотря на то, что въ немъ умышленность и неумышленность цѣнятся одинаково, а также не смотря на то, что невозвращеніе заплаченной части кальима и удержаніе недоплаченной такъ неопредѣленно сказано, что тутъ нѣтъ справедливаго равновѣсія, а затрудненія, ./.

§ 4. О срокѣ.

Ст. 175. Назначеніе срока составляетъ условіе временнаго брака, такъ что если не упомянутъ о немъ, то бракъ обращается въ постоянный (389).

Ст. 176. а) Опредѣленіе срока, какъ длиннаго, такъ и короткаго (на который заключается временной бракъ), какъ напримѣръ: на одинъ годъ, или на одинъ мѣсяцъ, или на одинъ день — предоставляется обоюдному соглашенію договаривающихся сторонъ. Но онъ долженъ непремѣнно быть опредѣленъ и вмѣстѣ съ тѣмъ

какъ замѣчаетъ авторъ Месалика. — Второе мнѣніе, предложенное авторомъ, принято также многими, но противъ него сильно говоритъ авторъ Месалика и предлагаетъ еще третье рѣшеніе, какъ самое справедливое и уже принятое нѣкоторыми законовѣдцами, а именно: если она знала — то ей не слѣдуетъ ничего; а если не знала — то выдать ей Мехруль-Мисль. Разница здѣсь только въ перемѣнѣ названнаго при акдѣ кальима на примѣрный, а именно на тотъ, который назначается обыкновенно при крайнихъ случаяхъ, т. е. на Мехруль-Мисль или соразмѣрный кальимъ (см. ст.   также для соображенія ст. 141 и примѣч.   къ ст. 158). — Кадіи (судьи) имѣютъ право руководствоваться, по своему усмотрѣнію и выбору, какимъ либо изъ приведенныхъ трехъ рѣшеній!

(389) См. ст. 29; словомъ меттаіуки, принадлежащимъ къ формѣ временнаго брака, устанавливается постоянный, если не упомянуто о срокѣ. Нѣкоторые законовѣдцы говорятъ, что если не упомянутъ срокъ, то акдъ не дѣйствителенъ (см. Шерхи-Лыумэ, стр. 359.)

отстраненъ отъ малѣйшаго подозрѣнія на что нибудь лишнее или недостающее (390). б, Если сократить брачный срокъ „на часть дня", то это позволяется, но съ условіемъ, чтобы его обозначить какою нибудь опредѣленною границей, какъ наприм. закатомъ солнца или его восходомъ (391). в, Также позволяется назначить брачный срокъ „на одинъ мѣсяцъ", начиная съ минуты акда, или съ другаго позднѣйшаго (условленнаго) времени. Если же назначатъ („одинъ мѣсяцъ") не опредѣляя (его начала), то онъ считается съ минуты акда (392). г, Буде мужъ въ

---

(390) Нельзя назначить: „какой нибудь мѣсяцъ", или „какой нибудь день" и т. п.; также „до прибытія богомольцовъ изъ Мекки", или до снятія такихъ-то плодовъ (Джевахиръ). См. также для соображенія первый выпускъ ст. 79 и 55 съ примѣчаніями къ ней.

(391) Т. е. съ минуты акда до восхода солнца или его заката, или же съ восхода до заката, или на оборотъ. Также на третью часть или на половину сутокъ, начиная съ минуты акда и т. п. Съ наступленіемъ „опредѣленной границы", она перестаетъ быть его женою, и время между акдомъ и соитіемъ, сколько бы его ни было, входитъ въ расчетъ срока. (См. Месаликъ и Джевахиръ.) Нѣкоторые законовѣдцы прежде не допускали, чтобы срокъ во временномъ бракѣ былъ менѣе, чѣмъ пространство времени между восходомъ солнца и его закатомъ; но это мнѣніе оставлено безъ вниманія. (Шерхуль-Лъумъэ, стр. 358).

(392) Нѣкоторые законовѣдцы, наприм. Ибну-Идрисъ, не допускали законности брака при неопредѣленности начала мѣсяца и говорили что непремѣнно должно сказать: „начиная съ минуты акда", или „съ такого-то времени послѣ акда"; но это рѣшеніе не при-

теченіе всего назначеннаго срока не будетъ имѣть съ ней соитія, то окончаніемъ этого срока она перестаетъ быть его женою и вознагражденіе ея (кальымомъ) имѣетъ обязательную силу. д, Если при заключеніи временнаго брака сочетающійся скажетъ что онъ женится „на одинъ разъ" (соитія), или „на два раза" и не обозначитъ это какимъ нибудь опредѣленнымъ временемъ — то (временный) бракъ не дѣйствителенъ: онъ обращается въ постоянный (393).

нято большинствомъ. Надо замѣтить, что между законовѣдцами есть вообще много разногласія относительно опредѣленія мѣсяца словами: „на одинъ мѣсяцъ", или „на такой-то мѣсяцъ" (опредѣляя его по названію); не опредѣляя его начала въ первомъ случаѣ, или не опредѣляя его такимъ-то годомъ во второмъ случаѣ. Въ отношеніи ко второму случаю, если, наприм., въ январѣ заключатъ агкдъ и назначатъ „мартъ" брачнымъ мѣсяцомъ, не опредѣляя ясно какого года, то по смыслу текста договоръ дѣйствителенъ и „мартъ" считается ближайшій къ январю, въ которомъ заключенъ договоръ. Но по смыслу одного преданія „мужу принадлежитъ его мѣсяцъ, буде онъ назвалъ его". Этотъ мартъ можетъ быть тотъ, который мужъ назначитъ, хотя бы это было черезъ нѣсколько лѣтъ! Ибну-Идрисъ, вѣроятно чтобы избѣгнуть подобныхъ недоразумѣній, требовалъ яснаго опредѣленія срока: названія мѣсяца, его начала и т. п. Однакожъ какъ его мнѣніе (относительно незаконности агкда, заключеннаго согласно смыслу нашего текста), такъ и мнѣніе другихъ (относительно права мужа назначать себѣ мѣсяцъ на основаніи приведеннаго преданія), не приняты большинствомъ, которое, однакожъ, рекомендуетъ придерживаться строгой ясности въ опредѣленіи срока.

(393) Довольно значительное число законовѣдцевъ утверж-

Есть однакожъ преданіе здѣсь, которое ведетъ къ законности такого временнаго брака и которое говоритъ, что послѣ совершенія условленнаго (раза или двухъ разовъ), — мужъ уже не въ правѣ даже смотрѣть на эту женщину; но оно оставлено безъ вниманія по причинѣ его маловажности (394).

Но если это (разъ или два) будетъ сопровождено упоминаніемъ о времени, то бракъ остается временнымъ (395).

даютъ что бракъ совсѣмъ __незаконный__ (см. для соображенія примѣч. 392 къ этой же статьѣ.)

(394) Т. е. по причинѣ не полной авторитетности лицъ, черезъ уста которыхъ оно __передавалось__ потомству, а именно __Сахль__, __Ибну-Фаззаль__ и __Аль-Гкасимъ__ — всѣ трое считаются недостовѣрными; хотя были законовѣдцы, которые болѣе или менѣе приняли въ руководство ихъ показаніе (см. Месаликъ).

(395) Это мнѣніе автора Анникае. Многіе законовѣдцы и этого не допускаютъ, потому: __а__, что обозначеніе срока, состоящаго изъ совершенно ясно опредѣленнаго времени, составляетъ необходимое условіе при временномъ бракѣ; б, что если опредѣлить это время такимъ-то часомъ, такимъ-то днемъ, то условіе о числѣ соитія лишнее и затрудняетъ дѣло. Лишнее потому, что оно вовсе не нужно; затрудняетъ дѣло потому, что если положимъ напримѣръ назначили __одинъ день__ и __два__ раза соитіе, то по условію мужъ не имѣетъ права __требовать лишняго раза__ отъ жены, хотя она еще жена ему до окончанія срока и __в__.) что если опредѣлить день или часъ такъ: послѣ окончанія

Б. Объ общихъ правилахъ временнаго брака.

Ихъ восемь.

Первое.

Ст. 177. а, Когда при заключеніи временнаго брачнаго акда упоминается о (брачномъ) срокѣ и о калымѣ, то договоръ считается правильнымъ.

б, Буде сдѣлаютъ какое либо упущеніе въ отношеніи къ калыму и упомянутъ о срокѣ, то договоръ теряетъ свою законную силу.

в, Буде же сдѣлаютъ упущеніе относительно одного только срока, то договоръ теряетъ свою законную силу въ отношеніи къ временному браку и устанавливается какъ постоянный (396).

раза или двухъ разовъ болѣе она ему не жена, хотя бы срокъ (день или часъ) и не кончился еще, какъ она ему не жена окончаніемъ этого срока, хотя бы онъ и не имѣлъ соитія съ ней, то назначенный срокъ теряетъ опредѣленное свое значеніе, потому что буде въ назначенный день онъ имѣлъ условленное число соитій съ женою въ полдень, то время послѣ полудня выходитъ, по обязательной силѣ условія, изъ состава срока и онъ дѣлается опредѣленнымъ. Однакоже не смотря на все это, нашъ авторъ придерживается здѣсь исключительнаго мнѣнія автора Аннибас, который слишкомъ популяренъ въ Персіи.

(396) См. ст. 170, 175, 176.

Второе.

Ст. 178. 1, Всякое условіе, дѣлаемое при совершеніи временнаго брака, необходимо должно заключить въ одно время съ иджабомъ и гкабулемъ (397), такъ что: а, условіе, заключенное до совершенія агкда, не будетъ имѣть никакой силы покуда оно не повторится еще въ самомъ агкдѣ; б, условіе, заключенное послѣ агкда, ничего не значитъ (398).

2, Когда условіе заключено при совершеніи самаго агкда (оно уже обязательно), то не требуется чтобы его повторять еще послѣ агкда.

> Нѣкоторые изъ нашихъ законовѣдцовъ требуютъ повторенія такого условія еще послѣ агкда, но это мнѣніе слишкомъ отвлеченное (399).

---

(397) См. ст. 163.

(398) Т. е. необязательно; но если никто не отвергнетъ его, то это зависитъ отъ согласія. Одно преданіе отъ VI-го имама прямо говоритъ въ пользу условія заключеннаго послѣ агкда عن ما كان من شرط قبل النكاح هدمهُ النكاح وما كان بعد النكاح فهو جائز т. е. „то, что сдѣлано условіемъ прежде брака, то уничтожается бракомъ; но условіе, сдѣланное послѣ брака, законно." На основаніи этого нѣкоторые законовѣдцы допускали законность условія, заключеннаго послѣ агкда, такъ что другіе считали даже необходимымъ повторить послѣ агкда условіе, заключенное во время агкда — противъ чего возстаетъ нашъ авторъ. См. слѣдующее примѣчаніе.

(399) Въ подлинникѣ далекое; мнѣніе принадлежитъ автору Нихае, который слишкомъ популяренъ между шіитами. На основаніи выставленнаго выше, въ предъидущемъ примѣчаніи, преданія, сей за-

Третье.

Ст. 179. Совершеннолѣтней зрѣлаго ума дѣвицѣ или женщинѣ, на основаніи принятаго уже рѣшенія, предоставляется право самой вступить во временной бракъ (съ кѣмъ пожелаетъ) и вали не имѣетъ права ей въ этомъ препятствовать (400).

Четвертое.

Ст. 180. Дозволяется дѣлать (въ агкдѣ) условіе, чтобы она приходила къ нему днемъ или ночью и чтобы у нихъ соитіе было разъ или болѣе въ опредѣленное время.

Пятое.

Ст. 181. Дозволяется мужу (азль) удержать изверженіе семени во время соитія съ временною женой и на это не нужно ея согласія (401): въ такомъ случаѣ если

законовѣдецъ требуетъ повторенія послѣ агкда, заключеннаго до него или во время его совершенія условія. Новѣйшіе законовѣдцы большинствомъ, изъ осторожности, рекомендуютъ это повтореніе, но не считаютъ его обязательнымъ.

(400) См. объ этомъ въ ст. 47.

(401) Въ постоянномъ бракѣ согласіе жены необходимо (см. ст. 16), потому что онъ имѣетъ цѣлью потомство, а временный бракъ имѣетъ цѣлью наслажденіе. Еще по одному преданію временная жена въ этомъ и во многихъ другихъ отношеніяхъ имѣетъ одинакое право съ невольницею (см. примѣч. къ ст. 16, а также въ Месаликѣ.)

она, не смотря на азль, забеременѣетъ, то рожденіе считается его (если онъ не откажется);

ибо вѣроподобно что плоть, безъ его вѣдѣнія, предупредитъ его желаніе;

если же мужъ откажется отъ ребенка, то, судя по видимому [Закирэнъ], дитя ~~не почитается его~~ отчуждается рожденіемъ и тутъ не нужно прибѣгать къ Ліану (402).

Шестое.

Ст. 182. Во временномъ бракѣ не полагается а) развода: бракъ прекращается наступленіемъ условленнаго (брачнаго) срока (403);

---

(402) См. ст. 131 и примѣч. 248. Въ книгѣ о Ліанѣ подробно изложено о причинахъ, требующихъ исполненія положеннаго обряда по сему роду развода. Въ постоянномъ бракѣ непризнаніе дитяти въ нѣкоторыхъ случаяхъ требуетъ исполненія этого обряда, въ другихъ — оно не требуетъ этого. Здѣсь авторъ говоритъ Закирэнъ, т. е. судя по наружности дѣла: отказомъ мужа отъ дитяти законъ принимаетъ его показаніе въ случаѣ временнаго брака; Месаликъ и Джевахиръ прибавляютъ: даже если онъ и не заявилъ объ азлѣ, потому что временная жена не то, что постоянная (см. слѣдующую 182 статью).

(403) Если мужъ оставилъ жену, положимъ, еще въ началѣ назначеннаго срока, то она все это остальное время считается его женою и съ окончаніемъ срока она свободна и получаетъ свой калымъ за все время (см. ст. 176, буква г.)

б) ни иля (404), ни ліанъ (первое не имѣетъ значенія, второе не допускается) по болѣе принятому рѣшенію. Относительно зихара (405) есть разногласіе; но по болѣе принятому мнѣнію онъ имѣетъ силу.

---

(404) Если мужъ подъ вліяніемъ какого нибудь обстоятельства скажетъ женѣ: „я съ тобою жить не хочу, я тебя брошу на такое то время", и тому подобное (разумѣя coitie) и при этомъ будетъ клясться именемъ Бога — то это называется въ Шаріатѣ иля, т. е. клятвенное обѣщаніе. Въ каждой книгѣ о законовѣдѣніи въ отдѣлѣ о разводѣ есть особая глава о сiмъ вопросѣ: когда состоялось иля въ постоянномъ бракѣ, мужъ подлежитъ отвѣтственности; безъ исполненія контракта онъ не можетъ оправдаться. О ліанѣ см. ст. 131, примѣч. 248. Въ скобкахъ мы прибавили: ліанъ не допускается, а иля не имѣетъ никакого значенія, потому что ліанъ безъ приговора суда не можетъ состояться, а иля или зихаръ зависятъ отъ воли мужа.

(405) Подъ этимъ именемъ мы находимъ въ Шаріатѣ такую же главу какъ о ліанѣ и иля. Захръ значитъ спина. Древніе Арабы, говорятъ, клялись спиною матери (см. Тказы-Бейзави въ толкованіи 2 стиха 58 главы Корана). Въ Шаріатѣ воспрещается мужу назвать свою жену матерью, дочерью, сестрою и т. п., т. е. названіями родства или свойства, которые воспрещены для брака; особенно сильно запрещеніе когда назовутъ жену матерью, еще сильнѣе когда ее назовутъ спиною матери, тутъ уже жена окончательно воспрещается мужу, покуда не исполнитъ онъ Шаріатомъ положенную эпитимію.

Седьмое.

Ст. 183. Временнымъ бракомъ не устанавливается права на наслѣдство между супругами, все равно, состоялось ли между ними (при акдѣ) условіе о неимѣніи права на наслѣдство, или не состоялось никакого условія. Но въ случаѣ если (при акдѣ) оба супруга сдѣлаютъ условіе о наслѣдствѣ, или одинъ изъ нихъ сдѣлаетъ его, то по мнѣнію однихъ наслѣдство дѣлается обязательно на основаніи условія, а по мнѣнію другихъ оно не дѣлается обязательно: ибо наслѣдство не иначе устанавливается (говорятъ эти другіе), какъ только (въ случаяхъ) Шаріатомъ (прямо опредѣленныхъ) (406): слѣдственно здѣсь оно представляется какъ наслѣдство по условію назначен-

(406) Въ книгѣ о наслѣдствѣ всѣ лица, которыя могутъ быть наслѣдниками, ясно опредѣлены. Такіе называются наслѣдники по Шаріату и наслѣдство ихъ устанавливается Шаріатомъ. Въ случаѣ неимѣнія наслѣдниковъ имущество, предоставленное другимъ лицамъ, не называется [ ] наслѣдствомъ, а *муса-бик*, равно какъ лицо, въ пользу котораго сдѣлано завѣщаніе, не называется [ ] наслѣдникомъ, а *муса-илейк*. См. въ нашей терминологіи слово

ное не въ пользу наслѣдника, т. е. все равно какъ бы назначить наслѣдство въ пользу чужаго лица (407).

Но первое рѣшеніе принято большинствомъ (408).

---

(407) Т. е. когда законный наслѣдникъ или наслѣдники на лицо: это по Шаріату воспрещается (см. въ книгѣ о наслѣдствѣ) и завѣщаніе не имѣетъ силы.

(408) Т. е. наслѣдство обязательно на основаніи условія. Надо замѣтить здѣсь что по сему вопросу столько находится юридическихъ преданій у Шіитовъ, что законовѣдцы ихъ въ рѣшеніи его дѣлятся на четыре категоріи. Одни говорятъ что и временные супруги имѣютъ право другъ другу наслѣдовать въ положенной части ихъ имущества, хотя бы и состояло условіе о ~~[illegible]~~ лишеніи этого права; другіе говорятъ, напротивъ, что они никакого права не имѣютъ на это, хотя бы и состояло условіе о пользованіи наслѣдствомъ; третьи, что при условіи о пользованіи наслѣдствомъ они имѣютъ право, иначе не имѣютъ; четвертые — что при условіи о томъ что никому изъ супруговъ не участвовать въ наслѣдствѣ они не имѣютъ права на наслѣдство, иначе имѣютъ. Это значитъ что по первымъ двумъ рѣшеніямъ условіе ничего не значитъ; по послѣднимъ двумъ оно имѣетъ обязательную силу; но при этомъ одни законовѣдцы держатся главной мысли, что временной бракъ самъ по себѣ не даетъ супругамъ права на наслѣдство; другіе держатся также главной мысли что онъ даетъ такое право: слѣдовательно здѣсь дѣло зависитъ отъ существованія

122

Восьмое.

Ст. 184. 1) Срокъ иддэ для женщины, имѣвшей соитіе съ своимъ мужемъ по временному браку, начинается съ окончаніемъ времени назначеннаго для брака (409); этотъ срокъ иддэ заключается въ двухъ очищеніяхъ; есть преданіе и объ одномъ очищеніи, но оно оставлено безъ вниманія. Если же женщина не имѣетъ кровей не по причинѣ лѣтъ (а по какой нибудь другой причинѣ), то срокъ иддэ считается сорокъ пять дней.

2) Когда у временной жены умираетъ ея мужъ, хотя бы она и не имѣла съ нимъ соитія, срокъ иддэ ея, по вѣрнѣйшему мнѣнію, заключается въ четырехъ мѣсяцахъ и десяти дняхъ (410), будь она [хаимъ] не беременна; а если она останется беременной, то для иддэ назначается дальнѣй-

---

положительнаго или отрицательнаго условія. — Изъ всѣхъ приведенныхъ четырехъ мнѣній нашъ авторъ и многіе другіе предпочли третье; оно нынѣ принято большинствомъ.

(409) Или съ минуты, въ которую мужъ подарилъ женѣ остальное время назначеннаго срока. См. Джевагиръ, Месаликъ и Шерху-Лымъэ. Въ послѣднемъ, стр. 359; также для соображенія см. ст. 173 и къ ней примѣч.

(410) Другіе на основаніи правила что временная жена имѣетъ одинаковыя права съ невольницей (ст. 181, примѣч.), равно какъ по смыслу преданія Хелеби этотъ срокъ сокращаютъ до 65 дней.

шій изъ двухъ сроковъ [абъадуль-аджелейнъ] (411).

Если же временная жена невольница, то ея иддэ считается когда она [хаиль] не беременна два мѣсяца и пять дней (412).

Отдѣлъ третій.

О бракѣ невольницъ.

[Никахуль-Имâі.]

Ст. 185. (Законность) соитія съ невольницами устанавливается или правомъ владѣнія, или посредствомъ (брачнаго) агкда.

§ 1. О бракѣ ~~съ невольницами~~ невольниковъ и невольницъ посредствомъ агкда (413).

Сей Агкдъ бываетъ двухъ родовъ: постоянный

---

(411) т. е. разрѣшеніе отъ бремени или четыре мѣсяца и десять дней. См. въ нашей терминологіи см. также см. ст. 145.

(412) Въ книгѣ о Талагкѣ (разводѣ) будетъ особая глава о срокѣ иддэ; тамъ вообще и въ частности этотъ вопросъ разсмотрѣнъ авторомъ и мы постараемся тамъ въ примѣчаніяхъ изложить, сколько намъ покажется нужнымъ, разногласіе законовѣдцевъ и разъяснить встрѣчаемыя недоразумѣнія.

(413) Въ несоблюденіи порядка и здѣсь мы держались текста (см. § 3, предъ ст. 170, въ примѣчаніи къ нему.)

[адаимъ] и временный [мунткаты]. Многія правила, относящіяся къ обоимъ родамъ брака (въ отношеніи къ невольницамъ), изложены выше (414). Здѣсь къ нимъ прилагается нѣсколько законоположеній.

Первое.

Ст. 186. 1.) Какъ невольнику, такъ и невольницѣ не позволяется закономъ вступить въ бракъ безъ разрѣшенія на то (своего) господина; слѣдственно если кто нибудь изъ нихъ заключитъ брачный акдъ (съ кѣмъ бы то ни было) безъ разрѣшенія (своего господина), то законность (такого) акда зависитъ отъ согласія (ихъ) господина (415).

Иные законовѣдцы говорятъ что (въ такихъ случаяхъ) согласіе господина почитается какъ бы новый акдъ (416). Другіе — что бракъ невольника и невольницы (безъ разрѣ-

---

(414) Мы здѣсь укажемъ на всѣ статьи въ предидущихъ страницахъ, гдѣ упомянуто о невольникахъ и невольницахъ: 1, въ отдѣлѣ о постоянномъ бракѣ, ст. 7, 13, 44; - 48, 59, 60; 62, 64; - 94, 98; - 101, - 103-106, 118, 119, 127, 130, 135; - 138, 139, 148; 151; - 2) въ отдѣлѣ о временномъ бракѣ, ст. 164, 169, 184.

(415) См. ст. 48, 60. — Если господинъ не согласится, то акдъ уничтожается; см. ст. 54, 56.

(416) Это рѣшеніе Ан-никая-такзиби и другихъ. По ихъ изложенію этого вопроса акдъ самъ по себѣ уничтожается и согласіе господина принимается какъ новый акдъ.

шенія господина) вовсе недѣйствителенъ и согласіе (послѣдняго послѣ совершенія акда) ничего не значитъ. — Еще есть четвертое мнѣніе, по смыслу котораго согласіе господина имѣетъ силу (на узаконеніе совершившагося брака) исключительно въ отношеніи къ браку невольника и невольницы. Однакоже первое (417) рѣшеніе болѣе другихъ подходитъ (къ смыслу закона).

Ст. 187. 2) Когда господинъ дастъ согласіе (на бракъ своего невольника или своей невольницы), то договоръ безусловно законный; но (въ первомъ случаѣ) на господинѣ лежитъ обязанность заплатить калымъ (за) своего невольника и содержать его жену; (а во второмъ) ему принадлежитъ калымъ, назначенный его невольницѣ.

Ст. 188. 3) На основаніи предъидущаго если невольникъ и невольница принадлежатъ, каждый двумъ или болѣе владѣльцамъ, то согласіе однихъ владѣльцевъ (на бракъ общаго ихъ невольника, или общей ихъ невольницы) безъ разрѣшенія другихъ владѣльцевъ, не имѣетъ никакой силы, все равно, по мнѣнію болѣе подходящему къ смыслу закона, предшествовало это согласіе акду, или оно состоялось послѣ (418).

---

(417) Т.е. первое изъ всѣхъ четырехъ.

(418) Какъ мы видѣли изъ представленныхъ въ ст. 186 трехъ дополнительныхъ мнѣній, у многихъ законовѣдцевъ это <u>не все равно</u>.

Второе.

Ст. 189. А, Когда оба родителя не свободнаго состоянія, то и дитя ихъ считается несвободнаго состоянія.

Б, Буде оба они принадлежатъ одному господину, то и дитя ихъ принадлежитъ ему. Но буде родители принадлежатъ двумъ разнымъ владѣльцамъ, то дитя также принадлежитъ обоимъ этимъ владѣльцамъ.

В, Если одинъ (изъ этихъ двухъ владѣльцевъ) сдѣлаетъ условіе, что дитя будетъ принадлежать ему, или что ему имѣть въ дитяти часть болѣе той, которая ему слѣдуетъ (по закону), то условіе обязательно.

Ст. 190. Если одинъ изъ супруговъ свободнаго состоянія, то дитя по немъ считается также свободнаго состоянія — все равно, отецъ ли свободнаго состоянія или мать (419). Исключается изъ этого правила случай когда господинъ (супруги несвободнаго состоянія) сдѣлаетъ условіе что дитя должно быть несвободнаго состоянія: ибо на основаніи общепринятаго мнѣнія, если господинъ сдѣлаетъ такое условіе, то оно <u>обязательно</u>.

---

(419) Т. е. безо всякаго преимущества на сторонѣ отца или матери — о чемъ есть маленькое недоразумѣніе въ преданіяхъ.

Третье.

Ст. 191. 1, Если лице свободнаго состоянія вступило въ бракъ съ невольницей безъ дозволенія ея господина и прежде полученія его согласія имѣло сожитіе съ нею, зная противузаконность этого дѣйствія, то это лице почитается [Зани] прелюбодѣемъ; тогда: а, за сіе онъ подлежитъ наказанію [хэддъ] и невольницѣ, буде она сáма знала (о незаконности соитія) и согласилась на это, не полагается кальіма; б, дитя, рожденное отъ такого брака, считается несвободнаго состоянія и принадлежитъ владѣльцу (невольницы).

2, Если же мужъ не зналъ (противозаконности своего дѣйствія), или тутъ было какое нибудь недоразумѣніе, то онъ не подлежитъ наказанію [хэддъ]; тогда: а, онъ обязанъ платить кальимъ (своей женѣ невольницѣ); б, дитя (родившееся отъ этого брака) считается свободнаго состоянія и отецъ обязанъ удовлетворить владѣльца невольницы платою стоимости дитяти въ день его рожденія, (если родилось) живымъ (420).

3, Точно также (рѣшеніе) (421), когда лице

---

(420) Для соображенія см. выпускъ I, ст. 252, 257 въ примѣчаніяхъ.

(421) Т. е. точно также освобождается отъ наказанія хэддъ.

свободнаго состоянія вступитъ въ бракъ съ невольницей, выдавшей себя за женщину свободнаго состоянія (422); (точно также):

а, оно обязано заплатить ей калымъ; но нѣкоторые законовѣдцы говорятъ, что мужъ обязанъ заплатить десятую долю ея цѣны, если она была дѣвственна, и половину десятой доли, если она не была дѣвственна (423); это впрочемъ основано на (принятомъ) преданіи (424). Буде же мужъ вручилъ ей (полное количество) калыма, то (на основаніи сего рѣшенія) онъ имѣетъ право требовать обратно то количество изъ него, которое онъ найдетъ въ остаткѣ на лицо у нея (425).

---

(422) См. выпускъ 1, ст. 233.

(423) См. выпускъ 1, ст. 252.

(424) Тамъ же. – Авторъ Месалика и Джевагира говорятъ что это мнѣніе болѣе принято и что самъ авторъ текста этимъ выраженіемъ: „оно основано на принятомъ преданіи" даетъ ему справедливое преимущество.

(425) Если онъ ничего не найдетъ, то по смыслу преданія онъ ничего и не получаетъ (см. Месаликъ). Но другіе законовѣдцы говорятъ что онъ имѣетъ право требовать остальнаго изъ калыма сверхъ 1/10 или 1/20 доли цѣны, если даже онъ не найдетъ ничего на лицо. См. Месаликъ и Джевагиръ.

б, Дитя, родившееся отъ брака, почитается несвободнаго состоянія и отецъ обязанъ выкупить его, заплативъ его стоимость владѣльцу, который также обязанъ уступить ребенка его отцу. Буде же онъ не имѣетъ имущества чтобы выкупить ребенка своего у владѣльца, то онъ долженъ выкупить его трудами своими (426).

(Здѣсь возникаетъ вопросъ): Если отецъ откажется отъ выкупа ребенка своими трудами, то обязанъ ли Имамъ выкупить его? Говорили да, обращаясь къ смыслу одного слабаго преданія. Говорили также нѣтъ, не обязанъ, потому что плата цѣны ребенка обязательна только для отца, потому что только онъ одинъ причиною затрудненія.

Если допустить что выкупъ ребенка обязателенъ для Имама, то изъ какой суммы онъ долженъ это дѣлать? Одни говорятъ: изъ [Сехмур-Ригкабъ] (427) суммъ, предназначенныхъ для выкупа; другіе

(426) См. выпускъ 1, ст. 259, въ примѣчаніи.

(427) См. слово въ нашей терминологіи.

назначили выкупъ изъ общихъ суммъ [бейтуль-маль] (428) казны.
Четвертое.

Ст. 192. а) Когда господинъ женитъ своего невольника на своей же невольницѣ, то обязанъ ли онъ дать ей что нибудь изъ своего собственнаго имущества? (429) По мнѣнію нѣкоторыхъ это обязательно для господина; но кажется лучше сказать что это было бы похвальное дѣло.

б) Буде (по заключеніи такого брака) господинъ умретъ, то наслѣдникамъ предоставляется право хіяръ утвердить бракъ или уничтожить его; невольница же не имѣетъ права хіяра (430).

---

(428) Буквально домъ имущества, т. е. казна, которой распоряжается Имамъ — глава правовѣрныхъ или казна государственная. См. слово въ нашей терминологіи.

(429) Два преданія отъ III-го и V-го Имамовъ были причиною такого сужденія между законовѣдцами. Но какъ мы видѣли по смыслу ст. 187 калымъ невольницы обязателенъ для господина; слѣдственно здѣсь говорится только о дачѣ чего нибудь; по этому авторъ и другіе законовѣдцы считаютъ это поступкомъ богоугоднымъ, похвальнымъ.

(430) См. о значеніи хіяръ въ первомъ выпускѣ, ст. 49 — 66. Здѣсь предполагается что невольницу выдалъ за мужъ ея господинъ противъ ея воли; въ противномъ же случаѣ не имѣлъ бы права хіяра невольникъ.

Пятое.

Ст. 193. Когда невольникъ (безъ разрѣшенія своего господина) вступитъ въ бракъ съ женщиной свободнаго состоянія и (она) знаетъ (что онъ) не (имѣетъ на это) позволенія (своего владѣльца), то она не имѣетъ права на кальимъ. А если она знаетъ (что на такой бракъ безъ позволенія господина есть) запрещеніе закона, то она лишается права и на содержаніе [нефекэ], и дѣти, прижитыя съ невольникомъ, считаются несвободнаго состоянія.

Буде она не знала о запрещеніи, то дѣти ея считаются свободнаго состоянія и она не обязана платить за нихъ выкупъ. Кальимъ (же) (431) падаетъ на мужа, если только онъ имѣлъ съ нею сожитіе: его взыскиваютъ съ него когда онъ получитъ свободу (432).

Шестое.

Ст. 194. 1. Когда невольникъ вступаетъ въ бракъ съ невольницею, принадлежащею не его, а другому господину, то разсматривается: а), если оба господина изъявили свое согласіе (на бракъ), то прижитое дитя принадлежитъ обоимъ этимъ владѣльцамъ; тоже (дитя принадлежало бы имъ) если бы они

---

(431) т. е. въ случаѣ когда она не знала даже о томъ, что невольникъ женится безъ позволенія своего господина и ей, поэтому, слѣдуетъ кальимъ.

(432) Для соображенія см. выпускъ 1, ст. 247.

и не давали своего согласія. б) Но если только одинъ изъ этихъ двухъ владѣльцевъ изъявилъ свое согласіе (на бракъ, а другой не изъявилъ), то дитя принадлежитъ не изъявлявшему.

2. Если невольникъ учинитъ прелюбодѣяніе съ невольницей чужаго господина, то прижитое дитя принадлежитъ господину невольницы.

Седьмое.

Ст. 195. Если лице (свободнаго состоянія) вступитъ въ бракъ съ невольницей, принадлежащей двумъ товарищамъ-владѣльцамъ и затѣмъ купитъ у одного изъ нихъ его часть (въ невольницѣ), то бракъ его прекращается (433) и запрещается ему соитіе съ нею (434).

Бракъ сей не можетъ возстановиться даже въ случаѣ, когда другой товарищъ-владѣлецъ невольницы утвердитъ его изъявленіемъ своего согласія послѣ состоявшей покупки.

Нѣкоторые законовѣдцы того мнѣнія, что въ этомъ случаѣ женившемуся дольщику сожитіе съ не-

(433) Потому что по смыслу шаріата право владѣнія уничтожаетъ бракъ. См. вып. 1, ст. 230.
(434) См. ниже, ст. 216; также вып. 1., ст. 257.

19

вольницей позволяется; но это мнѣніе слабое.

Но буде сей другой товарищъ-владѣлецъ путемъ тахлиль дозволитъ женившемуся дольщику имѣть съ ней соитіе, то по одному (принятому) мнѣнію оно ему законно (435), по другому — нѣтъ:

потому что причина законности сожитія (должна быть одна и) не можетъ раздробиться (436).

Ст. 196. Такимъ же образомъ если кто владѣетъ половиною женщины, а другая половина ея

---

(435) О тахлилѣ см. ниже, ст.   также нашу терминологію, слово

(436) Какъ мы видѣли въ ст. 185, законность соитія устанавливается или правомъ владѣнія, или бракомъ: обѣ причины вмѣстѣ не могутъ быть; см. вып. 1, ст. 230. Сверхъ того по смыслу ст.   тахлиля, также имѣетъ силу владѣнія, слѣдственно оно также можетъ быть разсматриваемо какъ причина, устанавливающая законность соитія; стало быть въ настоящемъ вопросѣ, по мнѣнію тѣхъ, которые говорятъ „нѣтъ" для установленія законности сожитія, сходятся двѣ причины: право владѣнія и тахлиль, что противно основанію шаріата. Но законовѣдцы, которые допускаютъ законность соитія путемъ тахлиля (ст.   ), не допускаютъ никакого раздробленія причины и говорятъ, что главная причина здѣсь только тахлиль, безъ котораго невольница запрещена женившемуся на ней (см. начало ст. 195); сверхъ того они ссылаются на нѣкоторыя преданія, въ особенности на одно, дошедшее потомству двумя путями отъ V-го Имама. См. Месаликъ и Джевакиръ.

свободна (437), то онъ не можетъ имѣть съ ней соитія ни по праву владѣнія, ни по постоянному браку. Но если онъ сойдется съ нею (въ распредѣленіи между собой времени служенія и свободы) (438) на основаніи [мохаіетъ], то, по мнѣнію нѣкоторыхъ, онъ можетъ взять ее къ себѣ во временныя жены

---

(437) Что невольникъ можетъ быть общимъ между двумя и болѣе товарищами, это мы видѣли въ главѣ о покупкѣ животныхъ, выпускъ I, стр. 239, 257. Каждый дольщикъ можетъ продать и отпустить на волю свою часть (½, ⅓, ¼ и т. д.). На основаніи Шаріата, у Шіитовъ хотя господинъ цѣлаго невольника не можетъ отпустить на волю только его часть съ тѣмъ, чтобы остальная оставалась въ неволѣ, но бываютъ случаи что Шаріатъ это допускаетъ (см. въ книгѣ Итакъ главу о серайетъ во всякой юридической книгѣ). Когда одинъ изъ дольщиковъ отпускаетъ на волю свою часть въ невольникѣ или невольницѣ — другія части, если нельзя ихъ освободить предложенными въ Шаріатѣ путями (см. тамъ же), остаются въ крѣпостномъ состояніи; такимъ образомъ случается что женщина частью свободна и частью несвободна; въ такихъ случаяхъ она, по соглашенію съ своимъ господиномъ, или съ своими господами, если ихъ больше одного, распредѣляетъ свое время, назначая себѣ столько дней въ мѣсяцѣ, или столько мѣсяцовъ въ году, сколько причитается на свободную ея часть; остальное принадлежитъ господину или господамъ ея несвободныхъ частей. Это распредѣленіе времени по обоюдному или общему соглашенію между собою участниковъ технически называется Мохаеат см. это слово въ нашей терминологіи.

(438) См. предъидущее примѣчаніе.

(опредѣляя) на (брачный срокъ) то самое время, которое, по условію, принадлежитъ собственно ей одной (439). Однакожъ правильность такого рѣшенія подлежитъ сомнѣнію по тому же вышесказанному поводу (раздробленію причины законности сожитія)

Нѣсколько дополненій
(къ сему отдѣлу).
Содержатъ изложеніе о случайныхъ препятствіяхъ [ат-тавари] (440).

Ст. 197. Ихъ три: [итъкъ] отпущеніе на волю, [бей] продажа и [талакъ] разводъ.

I. Итъкъ — отпущеніе на волю.

Ст. 198. 1, Когда (замужняя) невольница (441) отпу-

---

(439) Напримѣръ невольница по мохеатъ — имѣетъ три мѣсяца, опредѣленныхъ уже по условію (положимъ январь, февраль и мартъ такого-то года) собственно для ея самой, или какъ говорится на свою свободную долю [шигкеъ]: этимъ временемъ она можетъ распоряжаться, говорятъ нѣкоторые законовѣдцы, для временнаго замужства и дитя, прижитое отъ такого брака, свободнаго состоянія. Но это мнѣніе разсматривается слабымъ, неосновательнымъ. См. Джеваhиръ и Месаликъ.

(440) Т. е. о препятствіяхъ, могущихъ помѣшать законности брака невольницъ (см. въ нашей терминологіи о словѣ ат-тавари.)

(441) См. ст. 186, 188 и 191.

скается на волю (ея господиномъ), то ей предоставляется право расторгнуть бракъ съ своимъ мужемъ, все равно, свободнаго-ли онъ состоянія, или несвободнаго. Нѣкоторые изъ законовѣдцевъ нашей школы положили между ними различіе (442): это кажется болѣе подходитъ къ смыслу закона (443). Но во всякомъ случаѣ изъявленіе хіяра должно быть немедленно (444).

2) Невольникъ же (женатый) отпущеніемъ на волю не имѣетъ этого права, равномѣрно не имѣетъ его ни господинъ

---

(442) Т. е. говорили, что если ея мужъ свободнаго состоянія, то она не имѣетъ права расторженія брака съ мужемъ. (См. Месаликъ и Джевагиръ.)

(443) Какъ видно изъ словъ Месалика и Джевагира, большинство принимаютъ первое рѣшеніе, которое не полагаетъ различія между мужемъ свободнаго или несвободнаго состоянія. Даже самъ авторъ Шераіуль-Ислама держался этого рѣшенія въ другомъ своемъ сочиненіи подъ заглавіемъ Нафи (полезное). Впрочемъ и муджтехидамъ предоставляется право перемѣнить свое мнѣніе вслѣдствіе новыхъ какихъ либо данныхъ и это у нихъ технически называется рудж̌у, т. е. возвращеніе обратно (см. это слово въ нашей терминологіи

(444) Если она пропуститъ срокъ, то она лишается хіяра, т. е. не имѣетъ права расторженія брака. Здѣсь между законовѣдцами есть разногласіе относительно знанія или незнанія женщины объ условіи немедленности, которое законъ предлагаетъ, иные говорятъ, что если она не знала о томъ, то не лишается своего права (см. Месаликъ).

(отпускавшій) его (на волю), ни жена отпущенника, тутъ все равно, свободнаго ли она состоянія, или несвободнаго: ибо она соглашалась быть за нимъ когда онъ былъ невольникомъ (445).

Ст. 199. а) Буде господинъ женитъ своего невольника на своей же невольницѣ, а за тѣмъ отпуститъ на волю одну невольницу, или обоихъ ихъ, то право расторженія брака принадлежитъ (одной) ей.

б) Точно также (право расторженія брака принадлежитъ одной ей) если (женатые невольникъ и невольница) были разныхъ владѣльцевъ и эти одновременно отпустили (ихъ) на волю.

Ст. 200. Владѣлецъ (вступая въ бракъ съ своей невольницей), можетъ назначить ей въ калымъ самую ея свободу и его бракъ съ ней (на этомъ основаніи) получаетъ законную силу (446) только съ условіемъ (по принятому-

---

(445) Т. е. слѣдственно свобода его не можетъ быть причиною расторженія брака.

(446) Невольница въ одно и тоже время не можетъ быть и невольницей и женой одного и того же владѣльца (см. ст. 195; также вып. 1, ст. 230) и владѣлецъ, вступая въ бракъ съ невольницей долженъ сперва отпустить ее на волю, потому что при существованіи неволи бракъ исчезаетъ. Главный вопросъ здѣсь: можно-ли свободу предложить за калымъ? Шііты это допускаютъ, потому что пророкъ въ томъ далъ примѣръ: онъ отпу-

му мнѣнію) (447), чтобы слова, выражающія брачный актъ (въ формѣ сыгэ), предшествовали словамъ, выражающимъ отпущеніе на волю;

господинъ, напримѣръ, скажетъ: „я женился на тебѣ, отпустилъ тебя на волю и твою свободу назначилъ въ калымъ тебѣ". (Такое условіе считается необходимымъ по сему мнѣнію) на томъ основаніи, что если господинъ, произнесетъ прежде слова, выражающія отпущеніе на волю, то невольница будетъ въ правѣ принять предложеніе на бракъ или не принять его (448).

Другіе законовѣдцы говорятъ что это условіе не нужно,

потому что слова съ связью со-

стилъ свою невольницу Софійэ на волю и женился на ней обративъ ея свободу въ калымъ. Сунниты не допускаютъ этого и говорятъ что поступокъ пророка не можетъ служить намъ примѣромъ въ этомъ, потому что онъ дѣйствовалъ на основаніи правилъ относящихся исключительно до его личности (см. о таковыхъ выше ст. 20 — 23).

(447) Прибавилъ эти слова заимствовавъ ихъ у Месалика и Джевагира.

(448) Потому что изъявленіемъ свободы она уже свободна; слѣдственно на основаніи ст. ~~45,4~~ 193 и вольна распоряжаться собою.

ставленныя вмѣстѣ не что иное
какъ одна цѣлая фраза (449).

Это мнѣніе лучше. Еще иные законовѣдцы полагаютъ (напротивъ) что (слова выражающія) отпущеніе на волю должны быть произнесены прежде,

потому что господину позволяется закономъ пользоваться добромъ своей невольницы по праву владѣнія, а покуда это существуетъ, правомъ брака онъ не можетъ имѣть съ ней соитія (450).

Но первое рѣшеніе болѣе принято у насъ (451).

Ст. 201. Невольница, прижившая съ своимъ господиномъ ребенка [уммуль-валедъ], неиначе можетъ считаться (совершенно) (452) свободной, какъ только

---

(449) т.е. все равно, какія слова тутъ ни предшествовали, о волѣ, или о свободѣ.

(450) Читай для соображеній примѣчаніе къ ст. 200.

(451) т.е. законовѣдцами до автора жившими. Джевахиръ и Месамикъ говорятъ что 2-е мнѣніе, автором найденное лучшимъ, нынѣ считается гораздо сильнѣе.

(452) Уммуль-валедъ, покуда ея ребенокъ живъ, считается, относительно, свободной такъ, что ее нельзя ни продавать, ни закладывать (выпускъ I, книга о продажѣ и купли, ст. 38; книга о залогѣ, ст. 9, п. 4; также см. слѣдующую ст. 202.) Но все таки она еще не совершенно свободна, потому что смертью ребенка, при жизни господина, она опять обращается въ первобытное положеніе (ст. 202): на этомъ основаніи мы прибавили здѣсь въ скобкахъ слово „совершенно".

послѣ смерти своего господина и то не-иначе какъ въ доли наслѣдства, которая достается на часть ея ребенка. Если же эта доля недостаточна для покрытія ея цѣнности, то она обязана сама, своими трудами выкупить остальную часть цѣны изъ общаго наслѣдства (453); но это обязательство не падаетъ на ребенка.

Иные законовѣдцы говорятъ, что обязательство это падаетъ на сына. Но первое рѣшеніе болѣе подходитъ къ смыслу закона.

Ст. 202. а) Буде ребенокъ, прижитый невольницей (съ своимъ господиномъ), умретъ при жизни отца, то ее можно продать и она опять возвращается въ первобытное совершенно рабское состояніе.

б) Ее можно продать и при жизни ребенка, но это только для уплаты ея же покупной цѣны, и то въ томъ только случаѣ, когда у господина нѣтъ кромѣ ея никакого другаго имущества (454).

Еще иные законовѣдцы допуска-

---

(453) Положимъ доля ребенка въ наслѣдствѣ оказалась въ 100 р., а мать его, какъ невольница, была оцѣнена въ 200 р.; тогда она сполна вноситъ остальные 100 р. въ общее наслѣдство, или вырабатываетъ ихъ собственными трудами.

(454) См. Выпускъ первый, книгу первую, ст. 38, б.

ютъ законность продажи ум-муль-валеда и послѣ смерти ея господина за его долги, и хотя бы долга собственно ея покупной цѣны не существовало; но это въ такомъ только случаѣ (говорятъ они), когда оставшіеся послѣ умершаго долги такъ велики, что они обнимаютъ все наслѣдство и уплатою ихъ лишняго ничего не остается (455).

Ст. 203. Если покупная цѣна невольницы останется долгомъ на господинѣ, и онъ женится на ней назначивъ ей въ калымъ ея свободу (456), и приживетъ съ ней ребенка, а потомъ сдѣлается несостоятельнымъ чтобы заплатить (находящійся на немъ долгъ) покупной цѣны — и затѣмъ умретъ — то она продается для уплаты этого долга. Но возвратится ли ребенокъ къ рабскому состоянію? Говорятъ „да" на основаніи преданія Гишама бинъ Салима. Но болѣе подходящее къ смыслу закона рѣшеніе заключается въ томъ, что ни [иначе] отпущеніе на волю, ни бракъ не уничтожаются; ни же ребенокъ не возвращается въ рабское состо-

(455) См. Вып. 1, кн. 1, ст. 38, примѣч. (1.)
(456) См. выше, ст. 200.

яніе,

потому что свобода обоихъ возстановлена (457).

II. Бей — продажа.

Ст. 204. 1. Когда господинъ продаетъ свою (замужнюю) невольницу (458), то эта продажа имѣетъ силу развода. (Новый владѣлецъ) купившій ее имѣетъ право хіяра: или онъ утверждаетъ бракъ ея или расторгаетъ его. Но изъявленіе этого хіяра должно быть не-

---

(457) Чтобы дитя возвратилось къ рабскому состоянію, нужно считать и отпущеніе на волю и бракъ совершенный на основаніи ст. 200 — недѣйствительными — какъ это ясно сказано въ упомянутомъ преданіи Гишама и Абу Бесыра отъ VI-го имама. Но авторъ нашъ въ своемъ сочиненіи подъ названіемъ Нукетъ разбираетъ это преданіе и доказываетъ его неважность, а потому здѣсь опровергаетъ это рѣшеніе поддерживая мысль о совершенной свободѣ и ребенка и матери его: потому что совершенная свобода, когда уже разъ состоялась, болѣе не теряетъ силы.

Странно, однакожъ, что авторъ при такомъ мнѣніи своемъ вовсе не опровергаетъ рѣшенія что мать [уммуль-валедъ] должна быть продана; стало быть она опять возвращается въ первоначальное рабство.

(458) Все равно, замужемъ ли она за невольникомъ того же господина или другаго, или же за человѣкомъ свободнаго состоянія. (Джевакиръ).

медленно. Буде же онъ зналъ (это) (459) и не расторгнулъ, то бракъ получаетъ свою обязательную силу.

2. Точно таково же правило и о невольникѣ, когда онъ женатъ на невольницѣ (460). Но когда онъ женатъ на женщинѣ свободнаго состоянія и его продадутъ, то по одному слабому преданію и тутъ покупщикъ имѣетъ право хіяра (461).

Ст. 205. Буде мужъ и жена принадлежатъ одному владѣльцу и тотъ продастъ ихъ двумъ разнымъ лицамъ, то каждому изъ этихъ

---

(459) Т. е. если покупщикъ зналъ о существованіи хіяра для него, или объ условіи немедленнаго его заявленія: въ противномъ случаѣ, по мнѣнію нѣкоторыхъ законовѣдцевъ, онъ можетъ расторгнуть бракъ и позже, когда онъ узнаетъ о томъ (см. ст. 198, примѣч. ; также Джеваhиръ и Месаликъ).

(460) Основаніемъ этого и предъидущаго правила служитъ между прочимъ преданіе разводъ невольницы заключается въ продажѣ ея самой или ея мужа (Месаликъ и Джеваhиръ).

(461) Многіе не полагаютъ различія въ этомъ случаѣ между невольницей и женщиной свободнаго состоянія и придерживаются указанія этого „слабаго преданія". Но нашъ авторъ, слѣдуя мнѣнію Ибни-Идриса и нѣкоторыхъ другихъ, предпочитаетъ различіе между женщиной свободнаго состоянія и невольницею. Джеваhиръ прямо поддерживаетъ принятое мнѣніе. См. и повѣрь ст. 207.

двухъ покупщиковъ предоставляется (тоже) право хіяра (утвердить или расторгнуть бракъ). Точно также если онъ продастъ ихъ одному лицу; и точно также если онъ продастъ одного изъ супруговъ; но здѣсь хіяръ кромѣ покупщика еще остается и за продавцомъ (462), такъ что бракъ между супругами неиначе можетъ востановиться, какъ только по обоюдному согласію на то договаривающихся сторонъ. Дѣти же, могущія родиться отъ этого брака, принадлежатъ обоимъ владѣльцамъ родителей.

Здѣсь слѣдуютъ три законоположенія.

Первое.

Ст. 206. Когда господинъ выдастъ свою невольницу за кого бы то ни было за мужъ, то кальымомъ (ей назначеннымъ) владѣетъ онъ, потому что это его собственность (463). На основаніи этого если господинъ продастъ эту свою невольницу (послѣ брака, но) прежде чѣмъ она имѣла сожитіе (съ своимъ мужемъ), то онъ лишается кальыма, пото-

---

(462) Потому что „продажа имѣетъ силу развода", слѣдственно для востановленія брака нужно обоюдное согласіе между владѣльцами. (Месаликъ и Джевахиръ).

(463) См. Вып. I, кн. 1, ст. 247; также выше, ст. 187.

му что этой продажей бракъ уничтожается (464), кальимъ же устанавливается бракомъ. Слѣдственно если (въ такомъ случаѣ) господинъ, купившій невольницу, изъявитъ свое согласіе на бракъ, то кальимъ принадлежитъ уже ему, потому что его согласіе принимается уже какъ новый бракъ (465). Если же господинъ продастъ свою невольницу (послѣ ея замужества и) послѣ сожитія (съ мужемъ), то кальимъ принадлежитъ (ему, т. е.) первому господину, все равно, согласится ли на бракъ второй, или уничтожитъ его; ибо кальимъ (посредствомъ сожитія) уже утвердился за первымъ.

Объ этомъ есть различныя мнѣнія, но мы представили здѣсь то, что могли извлечь изъ всего по своему выбору (466).

Второе.

Ст. 207. Когда господинъ женитъ своего невольника на женщинѣ свободнаго состоянія и,

---

(464) См. ст. 204.
(465) См. ст. 204 и 205.
(466) Въ подлинникѣ: „выводъ изъ нихъ заключается въ томъ что мы изложили." Месаликъ и Джеваниръ упоминаютъ всѣ разногласія объ этомъ вопросѣ между законовѣдцами. Авторъ какъ видно выбралъ изъ всего то, что казалось ему болѣе основательнымъ; преимущественно онъ предпочелъ рѣшеніе извѣстнаго законовѣдца Ибну-Идриса.

прежде супружескаго сожитія ея съ мужемъ продастъ его, то, по мнѣнію нѣкоторыхъ, купившему предоставляется закономъ право уничтожить бракъ и половину кальима (467) обязанъ заплатить господинъ его продавшій. Между нашими законовѣдцами есть другіе, которые не допускаютъ ни того ни другаго (468).

Третье.

Ст. 208. Если господинъ продалъ свою невольницу и (черезъ нѣкоторое время, когда она оказалась беременной) заявилъ, что зачатіе отъ него, а купившій покажетъ противное, то показаніе продавшаго нельзя принять поводомъ къ незаконности продажи (469) но его можно принять поводомъ къ признанію новорожденнаго за нимъ:

ибо это показаніе есть не что иное, какъ признаніе, которое никому не вредитъ (470);

---

(467) См. въ главѣ о кальимѣ, ст. 290.

(468) См. ст. 204, 2, примѣч. 461.

(469) Потому что проданная этимъ признаніемъ была бы уммуль-валедъ, а уммуль-валедъ нельзя продать. См. вып. 1, кн. 1, ст. 38. Здѣсь признаніе не принимается, потому что оно во вредъ другому. См. слѣдующ. примѣч.

(470) Потому, прибавляетъ Джеваһиръ, что признаніе ведетъ только къ тому, что новорожденный будетъ считаться сыномъ продавшаго невольницу; но съ матерью вмѣстѣ онъ все таки рабъ ./.

но объ этомъ вопросѣ есть разногласіе (между законовѣдцами).

III. Разводъ.

Ст. 209. Когда невольникъ, съ дозволенія своего господина, вступаетъ въ бракъ съ женщиной свободнаго состоянія или съ невольницей, принадлежащей другому господину, то владѣлецъ этого невольника не имѣетъ права принудить его къ разводу съ своею женою или препятствовать ему въ этомъ. Когда-

---

купившаго ее. Здѣсь законовѣдцы, какъ авторъ говоритъ, предлагаютъ различныя мнѣнія, потому что тутъ представляются два вопроса: а) происхожденіе новорожденнаго; б) признаніе что его мать уммуль-валедъ. Еще каждый изъ этихъ вопросовъ въ связи съ другими обстоятельствами, какъ-то: показаніе самой невольницы, соображеніе срока для разрѣшенія беременной женщины (напр. см. ст. 71 и 122 съ примѣчаніями къ нимъ); предложеніе присяги въ случаѣ сомнѣнія и т. п., представляетъ еще отдѣльные вопросы. Здѣсь авторъ говоритъ намъ только о томъ, въ какой мѣрѣ можетъ имѣть вліяніе показаніе продавшаго невольницу: гдѣ оно вредитъ другому, какъ напримѣръ въ случаѣ незаконности продажи (тогда бы невольница, какъ уммуль-валедъ, опять возвратилась бы продавшему ее и ребенокъ былъ бы его), она не принимается въ уваженіе; гдѣ же она не вредитъ, какъ въ предстоящемъ случаѣ (сынъ считается происхожденіемъ отъ продавшаго, но остается невольникомъ лица купившаго невольницу), она принимается въ уваженіе.

же господинъ женитъ своего невольника на своей же невольницѣ, чтò почитается законнымъ бракомъ, а не [ибахэ] позволеніемъ ему имѣть съ ней сожитіе (471), то дѣло развода между ними находится въ рукахъ господина: онъ имѣетъ право разлучить ихъ даже и безъ выраженія, опредѣленнаго въ законахъ для развода (472); напрям. говоря „я уничтожилъ вашъ бракъ", или приказывая которому нибудь изъ нихъ прекратить сообщеніе съ другимъ.

Но могутъ ли эти слова выражать здѣсь [талагкъ] разводъ? Иные говорили „да", даже такъ, что если ихъ повторить два раза съ промежуточнымъ риджа'тъ (473), то разведенная

---

(471) См. ст. 223, примѣч. и . Для брака есть формы, о которыхъ изложено въ началѣ сей книги (ст. 24—34 и 163); но когда господинъ женитъ своего невольника на своей же невольницѣ, то стоитъ ему только выразить свою волю на это и симъ совершается дѣйствительный бракъ между ними; слѣдственно это не есть дозволеніе невольнику имѣть сожитіе съ невольницей.

(472) Въ книгѣ о разводѣ мы увидимъ объ особыхъ такихъ формахъ, безъ выраженія которыхъ разводъ не можетъ состояться.

(473) т.е. возвращеніемъ жены къ мужу послѣ развода категоріей риджъи. См. сл. въ нашей терминологіи; также ст. 123, прим. 231 и для соображ. прим. 247 къ ст. 13

невольница дѣлается запрещенной своему мужу до той поры, покуда она не выйдетъ за мужъ за другаго (474). Другіе говорятъ что сказанныя слова выражаютъ (не талакъ, а) простое уничтоженіе [фасхъ] (475): это мнѣніе болѣе подходитъ къ смыслу закона.

Ст. 210. Если мужъ невольницы дастъ ей разводную, а за тѣмъ ея господинъ продастъ ее, то она обязана соблюдать до конца весь положенный срокъ иддэ (476). Но обязанъ-ли купившій ее прибѣгнуть къ [истибрâ] (477) требованію чтобы она занималась своимъ очищеніемъ болѣе назначеннаго ей срока иддэ? Говоримъ „да", потому что истибра и иддэ составляютъ двѣ отдѣльныя статьи (478) и смѣшеніе ихъ противно сущ-

---

(474) Для соображенія читай ст. 130 съ примѣчаніями.

(475) Т. е. безъ всякаго послѣдствія изъ тѣхъ, которыя сопровождаютъ талакъ; см. въ нашей терминологіи слова ; еще для соображенія ст. 236.

(476) Объ иддэ въ подробности будетъ изложено въ особомъ мѣстѣ въ кн. о разводѣ, покуда см. ст. 121, примѣч. 222 и ст. 145, примѣч. 298 и 300.

(477) См. слѣдующ. ст. 217, 220; также для соображенія вып. 1, кн. 1, ст. 250.

(478) Есть обязанность женщины соблюдать свои сроки по особому предписанію въ главѣ о иддэ; и обязанность покупщика (ст.) требовать очище-

ности дѣла. Говорим также что купившій невольницу (въ настоящемъ случаѣ) не обязанъ прибѣгать къ истибра, потому что невольница уже кончила свое очищеніе (479). Это послѣднее мнѣніе болѣе основательно.

§ 2. О соитіи правомъ владѣнія.

Владѣніе бываетъ двухъ родовъ.

I. Мулькур-ракабэ владѣніе выей человѣка (рабство). II. Мулькуль-менфáатъ передаточное право пользованія.

I. Право владѣнія.

Ст. 211. а) Правомъ владѣнія мужчина можетъ имѣть сожитіе (съ невольницами) свыше положеннаго (для брака) числа четырехъ (480) (сколько ихъ можетъ пріобрѣсти) безъ ограниченія числа.

б) Онъ можетъ, правомъ владѣнія, имѣть у себя въ рабствѣ, въ одно и тоже время, и дочь и мать ея: но когда онъ разъ имѣлъ сожитіе съ одной изъ нихъ, то другая ему запрещается лично [айненъ] (481).

нія; каждая изъ этихъ двухъ имѣетъ свои причины; слѣдственно тутъ два вопроса, которыхъ не слѣдуетъ смѣшивать (Месаликъ и Джевахиръ).

(479) т. е. соблюденіемъ всего срока иддэ. (Месаликъ)

(480) См. ст. 127, примѣч. 236.

(481) т. е. онъ никогда не можетъ имѣть соитія съ нею. См. ст. 101.

в) Онъ можетъ также въ одно и тоже время имѣть у себя въ рабствѣ двухъ родныхъ сестеръ: но когда онъ разъ имѣлъ сожитіе съ одной изъ нихъ, то другая запрещается ему [джамъэнъ] въ совокупности (482). Если же онъ отчуждаетъ отъ себя первую (483), то другая ему законна.

Ст. 212. Сыну дозволяется имѣть у себя въ рабствѣ женщину, съ которою отецъ его имѣлъ сожитіе (по праву владѣнія), точно также какъ позволяется отцу имѣть въ рабствѣ женщину, съ которой сынъ его имѣлъ сожитіе (по тому же праву); но каждому изъ нихъ (отцу и сыну) воспрещается лично (навсегда) та̀, съ которою имѣлъ сожитіе другой (484).

Ст. 213. Господину воспрещается имѣть сожитіе съ своей замужней невольницей дотолѣ, покуда не воспослѣдуетъ разлука (между мужемъ и женою) (485) и не окончится срокъ ея

---

(482) Т. е. покуда обѣ онѣ находятся въ рабствѣ у него. См. для соображенія ст. 108 и ст. 114 и 115.

(483) Т. е. если продастъ или отпуститъ на волю ту, съ которой онъ имѣлъ сожитіе.

(484) См. ст. 103.

(485) Т. е. смертью мужа, разводомъ, или простымъ уничтоженіемъ брака, какъ наприм. въ случаѣ если невольница за мужемъ за невольникомъ того же господина, см. ст. 209.

иддэ — если она [зату-иддэ] подлежитъ этому сроку (486).

Ст. 214. Господину (вообще) не предоставляется права расторженія брачнаго акда (принадлежащей ему невольницы) (487), развѣ только въ томъ случаѣ, когда первый господинъ продаетъ (напримѣръ) свою замужнюю невольницу, а второй, купившій ее, имѣетъ право хіара (уничтожить бракъ или утвердить его) (488).

Ст. 215. Господину равномѣрно воспрещается смотрѣть на тѣ части тѣла замужней своей невольницы, на которыя не позволяется смотрѣть постороннему.

---

(486) См. въ нашей терминологіи слово затуль-иддэ. Это значитъ: если эта женщина, по правиламъ, изложеннымъ въ главѣ объ иддэ, книги развода, обязана соблюдать срокъ иддэ. Наприм. если между мужемъ и женою, разведенными тотчасъ послѣ совершенія брачнаго договора, не было еще супружескаго сожитія, то срока иддэ не полагается, потому что тутъ никакого недоразумѣнія не можетъ быть относительно происхожденія рода (насебъ) — что считается главнымъ поводомъ къ установленію законнаго срока иддэ.

(487) Т. е. когда невольница выдана за мужъ не за его же невольника, а за другаго лица; см. ст. 209.

(488) См. ст. 204. Такое право втораго господина, по смыслу ст. 204, распространяется и на невольника. На этомъ основаніи мы, слѣдуя Дже-вахиру, прибавили въ скобкахъ слова: „напримѣръ". Авторъ же въ приведенномъ случаѣ далъ преимущество невольницѣ на томъ основаніи, что о правѣ втораго господина на расторженіе брака купленнаго имъ невольника — когда его жена свободнаго состоянія — есть разногласіе, о которомъ мы видѣли въ той же 204-й ст.

Ст. 216. Господину не позволяется имѣть сожитія съ невольницею, находящеюся въ общемъ его съ другими лицами владѣніи (489).

Ст. 217. Купившему невольницу не позволяется имѣть сожитіе съ нею, развѣ только послѣ ея [истибра] очищенія (490).

Ст. 218. Когда купленная невольница замужняя (491) и купившій утвердилъ ея бракъ (492) (съ этимъ мужемъ), то послѣ онъ не имѣетъ права расторгнуть его. Точно также (купившій невольницу не имѣетъ права расторгнуть брака), если онъ зналъ что она за мужемъ и ничего не сказалъ противъ этого (493). — (Купившій такую невольницу) не иначе (можетъ имѣть съ нею сожитіе), какъ только когда ея мужъ разведется съ ней и она совершитъ положенное идда — если только она затуль-идда (494)

Если купившій невольницу не утвердитъ ея бракъ, то (онъ расторгается и)

---

(489) Для соображенія чит. ст. 195 и 196 съ примѣчаніемъ къ послѣдней.

(490) О срокѣ очищенія см. ст. 220. О случаѣ не необходимости истибра см. ст. 210.

(491) И мужъ ея не невольникъ купившаго; см. ст. 209.

(492) См. ст. 204.

(493) т. е. молчаніемъ пропустилъ срокъ хіяра. См. тамъ же.

(494) См. примѣч. 486, къ ст. 213.

она освобождается отъ соблюденія срока иддэ: ему достаточно требовать одного только истибра (495) чтобы имѣть право на сожитіе съ ней.

Ст. 219. Дозволяется пріобрѣтати покупкой замужнихъ женъ непріятелей изъ невѣрныхъ – [ахлуль-харбъ] (496), равно какъ и ихъ дочерей и всѣхъ военноплѣнныхъ, которыхъ продаютъ еретики (497).

Въ заключеніе къ первому отдѣленію § 2-го слѣдуютъ два законоположенія.

Первое.

Ст. 220. 1, Какимъ бы способомъ господинъ не пріобрѣлъ въ свою собственность невольницу, она ему запрещается до той поры, покуда онъ не выждетъ ея [истибра] очищенія: оно заключается въ мѣсячномъ регулѣ; но если у невольницы регулы опоздаютъ, а у ея сверстницъ бываютъ регулы, то она для очищенія должна ждать со-

---

(495) См. ст. 217.

(496) Иначе аль-харбій, значитъ сословіе войны, т. е. непріятели изъ иновѣрцовъ. См. въ нашей терминологіи слово   также въ 1

(497) Курды, Хивинцы, Туркмены и всѣ полудикіе народы и племена, исповѣдующіе исламъ, но не ортодоксы, носятъ имя ахлуз-земялъ, т. е. сословіе заблужденія.

рокъ пять дней.

2) Такого рода очищенія не требуется: а) когда господинъ пріобрѣтетъ невольницу во дни, когда она имѣетъ свои регулы: тогда только требуется выждать ихъ окончанія; б) когда, равнымъ образомъ, она (пріобрѣтена) у честнаго мусульманина [адль] и сей объявитъ что она уже имѣла свое очищеніе (498); в) когда она пріобрѣтена у лица женскаго пола; г) когда пріобрѣтенная невольница [яйсэ] не имѣетъ по причинѣ старости (499) мѣсячныхъ очищеній и д) когда пріобрѣтенная невольница беременна: но въ послѣднемъ случаѣ несоблюденіе истибра считается неодобрительнымъ (500).

Второе.

Ст. 221. а) Кто по пріобрѣтеніи невольницы въ собственное владѣніе отпуститъ ее на волю, тому позволяется вступить съ ней въ бракъ и имѣть съ ней супружеское сожитіе и безъ исполненія обряда истиб-

---

(498) Т. е. послѣ послѣдняго сожитія съ нимъ. См. вып. 1, ст. 250.
(499) Или по малолѣтству; см. вып. 1, ст. 250, п. 2.
(500) Въ купленной беременной невольницѣ законовѣдцы не соглашаются, чтобы купившій ее может прямо имѣть соитіе съ нею. Объ этомъ подробно изложено въ 1омъ выпускѣ, ст. 250, п. 3. Тамъ даже сказано о запрещеніи.

ра (501); однакожъ исполненіе его почитается гораздо богоугоднѣе.

б) Буде же господинъ послѣ сожитія съ невольницей своей отпуститъ ее на волю, то посторонній не иначе можетъ вступить съ ней въ бракъ, какъ только по прошествіи срока иддэ: онъ состоитъ въ этомъ случаѣ изъ трехъ мѣсяцовъ, если только не предшествовало браку установленное очищеніе (502).

---

(501) Потому что тутъ ни смѣшеніе сѣмени (выт. 1, ст. 250, п. 3, въ концѣ), ни опасеніе недоразумѣнія въ нессбѣ, т. е. происхожденіи, см.
Многіе законовѣдцы однако основываясь на одномъ преданіи отъ V^го имама говорятъ, что здѣсь истибра необходимо.

(502) Т. е. три очищенія. Это значитъ: если у нея не показались и не кончились три положенныя очищенія. Надо замѣтить, что срокъ иддэ, кромѣ иддстуль вефатъ (т. е. срокъ послѣ смерти мужа), который составляетъ 4 мѣсяца и 10 дней для женщины свободнаго состоянія и 2 мѣсяца и 5 дней для невольницы — во всѣхъ другихъ случаяхъ назначается для женщинъ свободнаго состоянія три регулы, когда она имѣетъ ихъ правильно, или три мѣсяца, когда она не имѣетъ ихъ правильно; для невольницы — двѣ регулы или 45 дней. Въ приведенномъ авторомъ случаѣ невольница получивъ свободу подчиняется къ иддэ женщинъ свободнаго состоянія; слѣдственно если не три очищенія, которыя составляли бы ея иддэ предъ ея замужествомъ за посторонняго лица, когда она имѣла правильныя регулы, то она должна выждать три мѣсяца, который срокъ назначенъ для женщинъ свободнаго состоянія, не имѣющихъ правильныхъ очищеній.

II. Передаточное право пользованія [мулькуль-манфаатъ].

Здѣсь разсматривается: а) самая форма [сыгэ] договора (которымъ устанавливается это передаточное право); б) правила (которыми слѣдуетъ руководствоваться).

1. Сыгэ.

Ст. 222. Форма (этого акда) заключается въ слѣдующемъ: господинъ невольницы долженъ сказать (постороннему лицу, которому онъ передаетъ право сожитія съ его невольницею): " ахлельту леко ватъ'аhа" или " джаальтуко фихиллинъ минъ ватъаhа" (503).

Ст. 223. 1) Право сіе нельзя передавать произношеніемъ словъ, означающихъ [аріе] прокатъ или ссуду. Но можно ли выраженіемъ [ибахэ] „предоставленія"? Тутъ есть разногласіе; но кажется лучше сказать что можно. Если же господинъ скажетъ (этому постороннему лицу) ваhабту-кэ (т. е. „я подарилъ тебѣ (право) соитія съ нею), или севвегту-кэ (я позволилъ тебѣ), или меллекту-кэ (я ввелъ ее въ твое владѣніе), то законовѣдцы, которые допускаютъ въ этомъ случаѣ выраженіе

---

(503) Оба значатъ: сожитіе съ такой-то невольницею я сдѣлалъ законнымъ тебѣ, или я узаконилъ тебя въ этомъ дѣлѣ. Это технически называется тахлилъ.

ибахэ, этими выраженіями устанавливаютъ договоръ; но тѣ, которые останавливаются только на выраженіи [тахлилъ] „узаконенія" (504), опровергаютъ ихъ.

(Возникаетъ тутъ еще вопросъ): произношеніемъ сыго устанавливается ли бракъ или только право пользованія? Въ этомъ есть между законовѣдцами нашей школы разногласіе, происходящее отъ принципа шаріата что внѣ брака и права владѣнія нѣтъ законнаго сожитія; но кажется ближе къ смыслу коренного закона что этимъ устанавливается передача права пользованія (505).

---

(504) См. предъидущую ст.

(505) Шаріатъ, на основаніи Корана (гл. IV, ст. 3 и 28) и преданій говоритъ, что законное сожитіе можетъ быть установлено только бракомъ или правомъ владѣнія. У Шіитовъ это право владѣнія передается господиномъ постороннему лицу: такъ рѣшили дѣло ихъ имамы. Но правовѣды желаютъ растолковать себѣ: какъ понимать передачу права владѣнія (тахлилъ)? Считать ли ее за бракъ, или за право владѣнія? Одни держались перваго; потому что временное право владѣнія не есть настоящее мулькиль-еминъ, т. е. право собственности; другіе говорили, что это право владѣнія, потому что тутъ нѣтъ ни-

2, Касательно передачи права господина своему невольнику пользоваться его же невольницею есть два преданія; первое изъ нихъ воспрещаетъ на томъ основаніи, что тахлиль здѣсь былъ бы родъ ввода во владѣніе; невольникъ же отстраненъ закономъ отъ права собственности (506); второе допускаетъ это только въ томъ случаѣ, когда господинъ точно опредѣляетъ (невольницу) назначенную ему для сожитія (507). Это допущеніе основывается на томъ, что тахлиль есть родъ ибахэ (разрѣшенія, которымъ предоставляет- 13)

какихъ принадлежностей брака, какъ то разводъ, кальимъ и т. п. Сколько ни то ни другое сужденіе не можетъ выдержать критики, но дѣло сложилось у Шіитскихъ законовѣдцевъ и нашъ авторъ правъ тѣмъ, что онъ предпочитаетъ послѣднее мнѣніе, т. е. принимаетъ дѣло какъ оно есть, оправдываясь въ глазахъ противниковъ тѣмъ, что главная причина законности сожитія, а именно право владѣнія, какъ его ни понимай, тутъ существуетъ (см. для соображенія Месаликъ).

(506) По смыслу Шерайуль-Исляма, вып. 1, ст. 247).

(507) Въ текстѣ слово вовсе не кстати. оно значитъ съ которой онъ былъ. Хотя фактически это не дѣлается, но по шаріату господинъ можетъ валлемъ передать своему невольнику невольницу, съ которой онъ вовсе еще не имѣлъ сожитія. На этомъ основаніи мы прибѣгнули къ предложенному нами переводу.

ся невольнику его господиномъ имѣть сожитіе съ такой-то его невольницею), а невольнику ибаха допускается закономъ. Послѣднее изъ двухъ рѣшеній болѣе подлежитъ къ духу закона (508).

Ст. 224. [Мудебберъ] (509) отпущенная на волю послѣ смерти и [уммуль-валедъ] (510) невольница, беременная отъ своего господина, могутъ быть передаваемы тахлилемъ; но если господинъ владѣетъ частью невольницы, и она себя передастъ тахлилемъ въ остальной части ему же, то это не законно (511). Но если она находится въ общемъ съ нимъ и съ другимъ лицомъ владѣніи, и этотъ другой свою часть передастъ ему правомъ тахлиль, то нѣкоторые законовѣдцы говорятъ что это законно (512).

---

(508) Что господинъ имѣетъ вообще право тахлиля, это рѣшено въ первой части этой статьи; но когда состояла передача этого права невольнику своему или вообще невольнику, то сей можетъ ли безгрѣшно пользоваться имъ? вотъ вопросъ, о которомъ толкуютъ Шіитскіе правовѣды? Авторъ опять выражаетъ свое мнѣніе противъ другихъ, основываясь на преданіи III^го^ имама: т. е. невольникъ, путемъ тахлиля, который не что иное какъ родъ ибаха (см. первую часть этой же 223 ст.), можетъ имѣть сожитіе съ невольницею, опредѣленною ему его господиномъ

(509) См. слово въ нашей терминологіи.

(510) См. вып. I, кн. I, ст. 38; кн. II, ст. 43.

(511) Здѣсь разумѣется когда невольница свободна въ остальной части своего существованія. См. ст. 196.

(512) См. ст. 195.

Главное здѣсь состоитъ въ томъ, что женщина себя не можетъ передать правомъ _тахлиля_.

2 Правила.

Здѣсь слѣдуетъ нѣсколько законоположеній (513).

Первое.

Ст. 225. Необходимо ограничиться смысломъ произнесеннаго (въ формѣ тахлиля) слова и тѣмъ, что по свидѣтельству обстоятельства можетъ относиться къ этому смыслу, и такъ: 1) если господинъ заключилъ тахлиль въ пользу кого нибудь въ томъ, что онъ можетъ поцѣловать его невольницу — то этотъ обязанъ ограничиться только этимъ; равнымъ образомъ онъ ограничивается лишь смысломъ слова, если тахлиль заключается въ одномъ только прикосновеніи: въ обоихъ случаяхъ онъ не можетъ позволить себѣ помышлять о законности сожитія съ невольницею. 2) Буде господинъ невольницы заключилъ тахлиль въ сожитіи (съ нею), то лицо (въ пользу котораго сдѣланъ тахлиль) можетъ пользовать-

---

(513) Первые два относятся собственно _тахлилю_, третье вообще къ сожитію по праву владѣнія.

ся всѣмъ остальнымъ. 3) Если господинъ сдѣлаѣъ тахлиль относительно служенія его невольницы у кого нибудь, то сей не можетъ имѣть съ ней сожитія; равнымъ образомъ онъ не можетъ требовать отъ нея услуженія, когда господинъ ея заключилъ тахлиль въ сожитіи.

Ст. 226. Если лицо (въ пользу котораго заключатъ тахлиль) будетъ имѣть сожитіе (съ переданной ему, положимъ для услуженія, невольницею, не имѣя на то особаго разрѣшенія (путемъ же тахлиля), то онъ считается законоотступникомъ: онъ обязанъ сверхъ того платить вознагражденіе (514) за пользованіе добромъ (невольницы) и (если будетъ) ребенокъ (отъ сего сожитія, то онъ) почитается несвободнаго состоянія и принадлежитъ господину матери.

Второе.

Ст. 227. Дитя невольницы, прижитое отъ тахлиля съ лицомъ свободнаго состоянія —

---

(514) Вознагражденіе платится господину невольницы: оно должно состоять изъ 1/10 или 1/20 доли цѣнности невольницы по примѣру изложенному въ ст. 191. См. Месаликъ и Джевагиръ. — Въ Месаликъ прибавлено къ этому еще что если все это сдѣлано при невѣдѣніи, то ребенокъ считается свободнаго состоянія и виновникъ отецъ платитъ за него господину матери, какъ это изложено въ той же 191 ст.

свободно (515). Отсюда слѣдуетъ: а) если при чтеніи формы тахлиля (516) сдѣлано условіе о томъ, что дитя должно быть свободнаго состоянія, то оно совершенно свободно и нѣтъ пути къ отцу (517); б) или, если такого условія не было сдѣлано, то по одному мнѣнію отецъ обязанъ внести (господину невольницы) выкупную цѣну за ребенка; по другому мнѣнію этого обязательства не должно существовать: послѣднее основано на вѣрнѣйшемъ изъ двухъ преданій.

Третье.

Нѣтъ нужды, если при (законномъ) сожитіи съ невольницей въ комнатѣ будетъ находиться кто нибудь посторонній и если мужчина будетъ спать между двумя невольницами (ему незапрещенными). Но и то и другое неодобрительно въ отношеніи къ женщинѣ свободнаго состоянія (518).

---

(515) Все равно, сдѣлано о томъ условіе или не сдѣлано. (Месаликъ, Джеваиръ).

(516) Въ подлинникѣ ибахэ; но оно здѣсь употреблено въ общемъ смыслѣ тахлиля, тѣмъ болѣе что авторъ принимаетъ ибахэ за тахлиль. См. ст. 223.

(517) Т. е. господинъ невольницы не можетъ обратиться съ требованіемъ уплаты цѣны новорожденнаго, какъ въ ст. 191.

(518) См. ст. 5, 2, 3. Преданія, частью запрещающія и частью неодобряющія сожитіе при постороннемъ лицѣ, а въ особенности при малолѣтнихъ — всѣ относятся къ супружескому сожитію. Но VI-й имамъ Шіи-

Также неодобрительно сожитіе съ невольницей распутнаго поведенія, или рожденной отъ прелюбодѣянія (579).

Къ главѣ о бракѣ относится обзоръ пяти предметовъ.

1.

Обзоръ обстоятельствъ, вслѣдствіе которыхъ бракъ уничтожается.

Это излагается въ трехъ параграфахъ.

§ 1. [Айбъ]

Физическія недостатки въ мужчинѣ и въ женщинѣ.

А. Айбы (недостатки) въ мужчинѣ.

Ст. 229. Ихъ три: [джунунъ] сумасшествіе, [хиса́]

товъ позволилъ сожитіе съ невольницею при постороннемъ лицѣ, а Х-ъ имамъ самъ спалъ между двумя невольницами. (См. Джеванирѣ и Месаликъ.)

(579) Оно не запрещается, какъ и бракъ, съ распутной женщиной (ст. 123); но неодобреніе закона къ обоимъ (женѣ и невольницѣ) не подлежитъ сомнѣнію (см. Месаликъ). N.B. 1, Авторъ Джеванира здѣсь видитъ еще четвертое законоположеніе, а именно что въ тахлилѣ не условливается назначеніе срока. 2) Странно что авторъ помѣстилъ статью о тахлилѣ въ отдѣленіи укудатъ, т.е. въ отдѣленіи сдѣлокъ двухстороннихъ и многостороннихъ, когда тутъ о кабулѣ вовсе нѣтъ рѣчи.

оскопленіе и [аненъ] неспособность ко сожитію.

1, Сумасшествіе [джунунъ] мужчины считается причиною завладѣнія женщины правомъ уничтоженія брака (520), все равно, постоянное ли сумасшествіе, или перемежающееся; точно также (она завладѣетъ этимъ правомъ) когда сумасшествіе, [мутеджеддедъ] является въ первый разъ послѣ брака предъ сожитіемъ, или послѣ брака и сожитія.

По одному мнѣнію въ мутеджеддедъ требуется чтобы сумасшествіе было такого рода, что одержимый имъ не могъ различить часы, назначенные для (пяти-временныхъ) молитвъ; но это подлежитъ разногласію.

2) Оскопленіе [хиса̀] значитъ вырѣзываніе обоихъ яицъ; сюда же принадлежитъ [виджа] совершенное раздавленіе яицъ: при этомъ недостаткѣ бракъ расторгается, только если онъ существовалъ прежде бра-

(520) Мы строго держались выраженія подлинника: причиною завладѣнія женщины правомъ, потому что здѣсь есть намекъ на то, что женщина въ другихъ случаяхъ не владѣетъ никакимъ правомъ въ дѣлѣ брака: она никогда не можетъ требовать развода внѣ причинъ физическихъ недостатковъ, тогда какъ мужчина всегда владѣетъ этимъ правомъ и безъ всякой причины можетъ разводиться съ женою.

ка. Нѣкоторые говорятъ (что бракъ расторгается) и въ томъ случаѣ, когда этотъ недостатокъ осуществился послѣ акда; но на этомъ мнѣніи нельзя основываться.

3) Неспособность къ сожитію [аненъ] есть болѣзнь, при которой мужской членъ приходитъ въ разслабленіе, такъ что не можетъ быть способнымъ къ вталкиванію.

Этимъ недостаткомъ бракъ расторгается, хотя бы онъ осуществился и послѣ брака. Но требуется для сего чтобы мужъ не имѣлъ сожитія ни съ женою, ни съ другою женщиною; отсюда: а) если онъ имѣлъ, хоть одинъ разъ, съ этой женою, а потомъ лишился способности, или б) онъ имѣлъ сожитіе съ другою женщиною (521) въ то самое время, когда у него показалась неспособность къ сожитію съ этою женою — то законъ не предоставляетъ ей права расторженія брака съ нимъ, какъ это основано, какъ кажется, на сильнѣйшемъ мнѣніи.

Точно также ей не предоставляется это право, если мужъ будетъ имѣть съ ней неестественное совокупленіе [дюбю энъ] при несостоятельности къ естественному сожитію [гкубулянъ].

(521) Наприм. съ другою женою своею или съ невольницею.

Ст. 230. Может ли жена требовать расторжения брака за [джеббъ] то, что отрѣзанъ у мужа дѣтородный его членъ? Въ этомъ есть разногласіе, происходящее отъ уваженія къ совершившемуся уже брачному акду (522). Но кажется она имѣетъ право требовать на томъ основаніи, что невозможность сожитія тутъ несомнѣнна. Но при этомъ требуется чтобы отъ дѣтороднаго члена не оставалось столько, чтобы можно было совершить сожитіе онымъ, хотя бы это было величиною съ головку.

Но буде джеббъ случится (послѣ брака)

---

(522) Этого нельзя понять безъ растолкованія, потому что уваженіе къ совершившемуся акду во всѣхъ случаяхъ должно имѣть обыкновенную силу. Дѣло въ томъ, что обо всѣхъ приведенныхъ случаяхъ: джунунъ, хиса, и аненъ есть прямыя указанія въ преданіяхъ, т. е. неприкосновенные законы [нассъ], которые одинаково заслуживаютъ уваженія съ уложеніями объ акдѣ. Но о джеббѣ нѣтъ преданія; никому изъ имамовъ въ голову не пришло о подобномъ недостаткѣ мужчинъ. По этому многіе муджтехиды, не имѣя особаго насса, равносильнаго коренному уложенію объ акдѣ, сами не смѣли увлекаться и дѣйствовать вопреки совершившагося акда. Но многіе, и въ томъ числѣ нашъ авторъ, думали иначе, какъ слѣдуетъ далѣе въ статьѣ объ этомъ.

то жена не имѣетъ права требовать за это расторженія брака.

По сему вопросу есть еще мнѣніе (523)

Ст. 231. Если мужъ окажется двуполымъ [хунса], то жена не имѣетъ права требовать расторженія брака. Другіе говорятъ, что она имѣетъ это право; но это мнѣніе затруднительно, потому что все таки тутъ можно предположить возможность сожитія.

~~232~~ Мужу не долженъ быть отказъ со стороны жены по причинѣ другихъ недостатковъ, кромѣ вышесказанныхъ (524).

Б. Недостатки [айбы] въ женщинѣ.

Ст. 232. Физическіе недостатки (и болѣзни) женщины суть семь слѣдующіе: [джунунъ] сумасшествіе, [джузамъ] цингота, [барасъ]

---

(523) Это другое мнѣніе принадлежитъ многимъ законовѣдцамъ; оно говоритъ въ пользу правъ жены и въ этомъ случаѣ требовать расторженія брака. См. Месаликъ и Джевахиръ.
(524) Это прибавленіе сдѣлано съ цѣлью чтобы опровергать другіе болѣзни и недостатки, которые у нѣкоторыхъ законовѣдцевъ въ мужчинѣ считаются причиною расторженія брака, какъ наприм: цинга, проказа, чесотка и т. п.) что въ женщинахъ бесспорно расторгаетъ бракъ.

проказа, [гкаранъ] наростъ, [ифза] разорванiе родовъ, [áма] слѣпота и [ападѣкъ] калѣчество.

1, Джунунъ есть помѣшательство ума. Слѣдственно право расторженiя брака не устанавливается тамъ, гдѣ скоропреходящее отсутствiе ума (525), или случайное отсутствiе чувства при разлитiи желчи. Но оно устанавливается, когда помѣшательство продолжительно.

2, Джузамъ (цинга) есть такая болѣзнь, при которой бываетъ сухость членовъ тѣла и разрушенiе мяса: тутъ недостаточно для опредѣленiя болѣзни сильная степень жара, опухоль въ лицѣ, или быстрота движенiя глаза (526).

3, Барасъ (проказа) есть болѣзнь поверхности тѣла (на кожѣ); происходитъ отъ излишества флегмы. При сомнѣнiи о болѣзни нельзя присудить женѣ права требовать расторженiя брака.

4, Гкарнъ или гкаранъ (наростъ на дѣтородной части женщины), иные говорятъ что это áфалъ (грыжа), другiе — что

(525) т. е. минутное отсутствiе сознанiя, разсѣянность и т. п.

(526) Мы вездѣ перевели джузамъ цингою. По описанiю автора можетъ быть это если не цинга, то какой нибудь родъ проказы.

это кость (хрящъ), которая приростает къ маткѣ и препятствуетъ сожитію. первое толкованіе (527) болѣе подходитъ к смыслу закона. Буде этотъ наростъ не препятствуетъ сожитію, то по мнѣні однихъ, онъ не можетъ служить поводо къ расторженію брака, потому что (му жу) возможно пользоваться (своею) женою

Лучше сказать въ пользу рас торженія брака, уважая яв ный смыслъ преданія.

5) Ифзá значитъ слитіе двухъ прох довъ въ одинъ (528).

6) Объ араджъ (хромота, калѣчество) ест разногласіе; но по явнѣйшему смыслу за кона оно входитъ въ причины расторже нія только тогда, когда доходитъ до сте пени, въ которой человѣкъ лишается дви женія.

Ст. 233. Ратакъ (сращеніе губъ дѣтороднаго ч на женщины) (529), по мнѣнію нѣкоторы

---

(527) Т. е. что это афалъ. Послѣднее слово зна читъ просто наростъ или грыжа. Авторъ хо четъ сказать, что къ гкарану, объ которомъ есть въ преданіи, слѣдуетъ причислить и гры жу или всякій наростъ, который препятствует сожитію.

(528) Что запрещаетъ мужу имѣть сожитіе съ же ною. См. вып. 1, кн. 1, ст. 18.

(529) Ратакъ собственно значитъ сращеніе губъ въ

принадлежитъ къ числу физическихъ недостатковъ, которые служатъ поводомъ расторженія брака. Это мнѣніе, статься можетъ, основательно, когда ратакъ составляетъ совершенное препятствіе къ соитію — ибо здѣсь мужу нельзя пользоваться своею женою — и когда болѣзнь сія неизлечима, и если излечима, то жена не соглашается на леченіе.

Жена не можетъ быть удалена (отъ мужа расторженіемъ брака) ни по какимъ другимъ айбамъ, кромѣ семи вышесказанныхъ (530).

§ 2. <u>Правила касающіяся айбовъ.</u>

Содержатъ восемь законоположеній.

Первое.

Ст. 234. Физическіе недостатки (и болѣзни), ко-

дѣтородномъ членѣ женщины, такъ что кромѣ какъ для мочи, нѣтъ или не видать другаго прохода.

(530) Седьмой <u>слѣпота</u>, о которой авторъ въ поясненіяхъ своихъ не упоминаетъ вѣроятно по забывчивости. 8-ю, (<u>ратакъ</u>) приписываютъ обыкновенно къ <u>гкарану</u>, т.е. четвертой причинѣ и потому авторъ избѣгалъ прибѣгнуть къ восьмому или девятому (какъ въ льумъэ, которое считаетъ девятою причиною <u>афель</u>, упомянутый у насъ въ 4-й) числу причинъ расторженія брака.

<u>NB</u>. При расторженіи брака [фасхъ], если не было <u>соитія</u>, не полагается <u>калыма</u>; потому то здѣсь сказано: <u>жена не можетъ быть удалена</u> и пр.; иначе мужъ всегда „владѣетъ" правомъ развода. См. ст. 236.

торымъ женщина подвергается до брака, предоставляютъ (мужу требовать) расторженія брака. Но такія, которымъ она подвергается послѣ брачнаго акда и сожитія, не предоставляютъ ему этого права. О тѣхъ же недостаткахъ (или болѣзняхъ), которымъ она подвергается послѣ брачнаго акда, но прежде сожитія съ мужемъ, есть разногласіе: кажется вѣрнѣе сказать, что онѣ не предоставляютъ мужу этого права, именно изъ уваженія къ смыслу совершившагося акда, на которое не было препятствія (531).

Второе.

Ст. 235. Право расторженія брака должно быть заявлено немедленно; а потому если мужъ или жена, узнавъ о существованіи недостатка (или болѣзни), тотчасъ же не заявили своего желанія о расторженіи брака, то акдъ дѣлается обязательнымъ.

Сему же правилу подлежитъ открытіе обмана тадлисъ (532).

---

(531) См. ст. 230. Какъ здѣсь, такъ и въ упомянутой статьѣ, авторъ держится выгоды жены: если мужъ въ настоящемъ случаѣ не хочетъ съ нею жить по причинѣ случившейся болѣзни или недостатка, то онъ воленъ дать ей разводную, заплативъ ей калымъ.

(532) См. § 3.

Третье.

Ст. 236. Расторженіе брака по причинѣ физическихъ недостатковъ (или болѣзни) не есть разводъ, и потому оно не сопровождается повсюду раздѣленіемъ калыма (533) на двѣ половины и не считается въ числѣ трехъ (разводовъ) (534).

Четвертое.

Ст. 237. Мужу позволяется расторгать бракъ свой и безъ духовнаго начальства; тоже самое право предоставляется и женѣ; но только въ случаѣ [аненъ] неспособности необходимо обратиться къ начальству для назначенія срока (по смыслу ст.   ), по истеченіи котораго она же одна можетъ расторгнуть бракъ, если супружеское сожитіе не достигается.

---

(533) Когда разводъ состоится послѣ совершенія брака и прежде супружескаго сожитія, женѣ слѣдуетъ половина назначеннаго калыма. Послѣ же супружескаго сожитія мужъ платитъ цѣлый калымъ. Въ расторженіи же брака до сожитія, никакого калыма не полагается, исключая только въ аненъ. (См. ст. 239, 2, и ст. 242.) На этомъ основаніи авторъ говоритъ „не сопровождается повсюду". Послѣ же сожитія калымъ дѣлается необходимымъ вознагражденіемъ за „пользованіе добромъ" жены; но мужъ имѣетъ право взыскать его отъ обманувшаго его. См. ст. 339.

(534) Которые запрещаютъ бракъ съ разведенной прежде тахлиля (см. ст. 130; также для соображенія ст. 158, примѣч. 348); т.е. мужъ, послѣ расторженія брака, если она выздоровѣетъ, можетъ жениться на ней еще три раза.

Пятое.

Ст. 238. Въ случаѣ спора о существованіи айба, если нѣтъ свидѣтельства (подтверждающаго справедливость заявленія), то принимаются въ уваженіе слова отрекающагося.

Шестое.

Ст. 239. 1) Когда мужъ расторгнулъ бракъ (съ женою) по причинѣ айба, какого бы то ни было, если расторженіе состоялось до сожитія, то калымъ не полагается. Если же оно состоялось послѣ сожитія, то названный (при совершеніи брака) калымъ принадлежитъ ей;

Ибо калымъ устанавливается сожитіемъ и дѣлается неотъемлемымъ; слѣдственно расторженіемъ онъ не отстраняется;

и мужу предоставляется право взыскать убытокъ съ того, кто его ввелъ въ обманъ (535)

2) Равнымъ образомъ не полагается калыма когда до сожитія расторгаетъ

---

(535) Рѣчь идетъ конечно объ обманѣ со стороны жены. Это часто дѣлается на Востокѣ, гдѣ и ловко и удобно его дѣлать, потому что сватовство состоитъ заочно, исключая развѣ рѣдкихъ случаевъ. Въ случаѣ малолѣтности невѣсты отвѣчаетъ за ущербъ вели (см. ст. 45—52); въ другихъ случаяхъ свахи и довѣренныя лица, которыя избираются для этой цѣли.

преданіе (на которомъ основано сіе заключеніе) недостовѣрное (539).

б) Если мужъ заявитъ (въ оправданіе) что онъ съ другой женщиной имѣлъ сожитіе, или что онъ съ этой же женою имѣлъ противоестественное совокупленіе, то опять въ уваженіе принимаютъ его слова, также съ присягой съ его стороны; и если онъ откажется отъ присяги, то дѣло рѣшается противъ него.

Иные законовѣдцы въ этомъ случаѣ говорятъ, что присяга предлагается послѣ нукуль самой женщины; но это зависитъ отъ точки зрѣнія, съ которой смотрятъ на нукуль при рѣшеніи дѣла (540).

---

(539) Преданіе это въ двухъ и двумя путями дошло до потомства отъ III-го имама. По этимъ преданіямъ первые опыты производились еще въ 1-й половинѣ 1-го вѣка ислама! По одному изъ этихъ преданій черезъ Абдуллая бини Фазль велено употребить халукъ, по другому черезъ Гіясъ-бини Ибрагимъ — просто шафранъ.

(540) См. въ нашей терминологіи слово хольфъ и нукуль. Слѣдуетъ замѣтить что въ судопроизводствѣ въ рѣшеніи дѣла между двумя тяжущимися лицами когда нѣтъ признанія (отъ истца) отвѣтчика (а въ вопросѣ объ аненъ отъ отвѣтчика, который является здѣсь самъ какъ истецъ), требуется свидѣтельство. Если нѣтъ свидѣ-

Восьмое.

Ст. 242. Когда аненъ признанъ и жена согласится жить съ мужемъ (541), то нѣтъ слова; но если она будетъ жаловаться [Хакиму] судьѣ, то сей назначаетъ ей годичный срокъ со дня челобитства. Буде (въ продолженіе года) онъ имѣлъ сожитіе съ ней или съ другой женщиной, то жена не имѣетъ права (просить) расторженія брака; если же онъ не имѣлъ сожитія, то она имѣетъ право какъ на это, такъ и на половину калыма.

§ 3. О [Тадлисѣ] фальши (542).

Слѣдуетъ (восемь) законоположеній.

Ст. 243. Первое.

Если кто вступитъ въ бракъ на женщи

тельства, то предлагается отвѣтчику присяга. Сей, если не пожелаетъ принять ее, то имѣетъ право просить предложить присягу самому истцу; это называется реддуль-еминъ. Кто принялъ присягу, дѣло рѣшается въ его пользу. Если отвѣтчикъ откажется отъ присяги и не попроситъ о предложеніи ея истцу (каковой отказъ называется нукуль), то по мнѣнію однихъ законовѣдцевъ, присутственное мѣсто рѣшаетъ дѣло въ пользу истца; такого мнѣнія и нашъ авторъ; но другіе законовѣдцы думаютъ, что послѣ нукуль присутственное мѣсто и безъ просьбы отвѣтчика должно учинить реддуль-еминъ, т.е. предложить присягу истцу; если онъ приметъ ее, то дѣло рѣшается въ его пользу, а если нѣтъ то оно рѣшается опять въ пользу отвѣтчика.

(541.) Въ подлинникѣ терпѣть.

(542) См. вып. 1, кн. 1, ст. 131.

бракъ жена, исключая только въ анень (случай неспособности) (536): если же расторженіе состоитъ послѣ сожитія, то ей присуждаютъ цѣлый назначенный калымъ.

3) Тоже самое когда расторженіе состоитъ по причинѣ оскопленія [хиса]: если оно состояло послѣ сожитія, сожитія дѣйствительнаго, то женѣ слѣдуетъ весь калымъ

Седьмое.

Ст. 240. Аненъ не допускается, какъ только въ слѣдующихъ случаяхъ: а) признаніемъ мужа; б) показаніемъ свидѣтелей что онъ признавался (въ томъ), или же в) отказомъ (обвиненнаго) отъ присяги. Если же ни одного изъ этихъ фактовъ не существуетъ, а жена требуетъ расторженія и мужъ просто отрекается отъ ея показанія, то принимаются въ уваженіе его слова подъ присягой (537)

Иные законовѣдцы говорятъ что въ этомъ случаѣ мужчи-

---

(536) Въ случаѣ анена полагается еще половина калыма, если расторженіе случилось до сожитія. См. восьмое законоположеніе, ст. 242.

(537) Т. е. въ такомъ случаѣ Кади не признаетъ анинъ и расторженіе брака не послѣдуетъ.

ну слѣдуетъ посадить въ холодную воду: если дѣтородный его членъ съежится, то дѣло рѣшается въ его пользу; если же онъ останется въ (прежнемъ) своемъ жидкомъ положеніи, то дѣло рѣшается въ ея пользу. Но это незначущее мнѣніе.

Ст. 241. а) Если доказали, что аненъ дѣйствительно былъ, а затѣмъ мужъ заявитъ, что онъ уже послѣ этого имѣлъ съ этой женою, то показаніе его принимается въ уваженіе только съ присягой съ его стороны.

Иные говорятъ въ этомъ случаѣ, что буде мужъ скажетъ что онъ имѣлъ естественное сожитіе съ женою, то если она вышла за него дѣвицей, то ее свидѣтельствуютъ бабки; если же она вышла за него не дѣвицею, то въ дѣтородный каналъ женщины вкладываютъ (бабки) крошки халугка (538): послѣ пробнаго сожитія если на мужскомъ членѣ окажутся слѣды халугка, то онъ говоритъ правду. Но

(538) Душистое растеніе, нѣчто въ родѣ шафрана.

нъ съ тъмъ, что она свободнаго состоянія, и окажется что она невольница, то онъ имъетъ право расторженія брака, хотя бы онъ и имълъ съ нею супружеское сожитіе (543).

Нъкоторые законовъдцы говорятъ что (открытіемъ фальши) бракъ считается недъйствительнымъ; но первое ръшеніе кажется върнъе.

Ст. 244. 1) Въ случаъ расторженія брака до супружескаго сожитія, ей не слъдуетъ кальима; послъ же сожитія она имъетъ право на него.

Нъкоторые же законовъдцы говорятъ что послъ сожитія ея господину слъдуетъ десятая часть ея цъны, если она дъвица; и половина десятой части — если она не дъвица (544) и что кальимъ, названный въ договоръ, не обязателенъ. Но первое ръшеніе подходитъ къ смыслу закона.

2) Мужъ, заплатившій кальимъ, обращается къ обманувшему его съ требованіемъ

---

(543) Если мужъ не пожелаетъ расторгнуть бракъ, то она продолжаетъ быть его женою. Въ такомъ случаъ самая законность брака зависитъ отъ согласія господина невольницы, если обманщикъ не онъ самъ; если онъ не согласится, то бракъ и безъ расторженія считается [фасидъ] недъйствительнымъ. См. Месаликъ и повъряй ст. 186 и 191; также Джевоаиръ.

(544) См. для соображенія ст. 191, п. 2.

вознагражденія за убытокъ.

Ст. 245. Если этотъ обманщикъ былъ его господинъ, то говорятъ что бракъ дѣйствителенъ, но невольница дѣлается свободной по причинѣ признанія въ томъ (545). Но если онъ не произносилъ при этомъ (обманѣ) ничего такого, которое заключаетъ въ себѣ смыслъ [итжка] объ отпущеніи на волю, то она не дѣлается свободнаго состоянія и ей не предлагается кальимъ (546).

Ст. 246. 1) Если обманщица она сама, то вознагражденіе за пользованіе ея добромъ (547) принадлежитъ ея господину и мужъ обращается къ ней за удовлетвореніемъ его за этотъ убытокъ въ то время когда она будетъ отпущена на волю.

2) Если мужъ заплатилъ уже кальимъ женѣ, то онъ отнимаетъ обратно сколько онъ найдетъ у нея, и въ остальномъ

---

(545) т. е. произнесеніемъ, что она свободнаго состоянія, когда онъ обманывалъ.

(546) Если бы не было вреднаго обмана съ его стороны, то кальимъ слѣдовалъ бы ему, какъ господину невольницы; а теперь по причинѣ обмана онъ лишается предоставленнаго ему интереса. При томъ же мужу не къ кому обратиться съ требованіемъ удовлетворенія за убытокъ въ случаѣ если бы онъ заплатилъ назначенный кальимъ (см. ст. 246); ибо съ такимъ требованіемъ, по смыслу ст. 244, п. 2, обращаются къ обманщику.

(547) т. е. назначенный кальимъ.

истраченномъ она обязана отвѣчать когда получитъ свободу (548)

Второе.

Ст. 247. Когда женщина выходитъ за мужъ съ тѣмъ что ея мужъ свободнаго состоянія, а за тѣмъ открылось что онъ невольникъ, то ему предоставляется право расторженія брака, все равно, до супружескаго сожитія или послѣ: въ случаѣ расторженія до сожитія ей не слѣдуетъ кальима, а по сожитіи слѣдуетъ.

Третье.

Ст. 248. Законовѣдцы говорили что если кто вступитъ въ бракъ съ дочерью какого нибудь господина съ тѣмъ что она рождена отъ [мекирэ] (549) женщины свободнаго состоянія и окажется послѣ что она дочь невольницы, то онъ имѣетъ право расторженія брака. Но по настоящему въ этомъ случаѣ право расторженія устанавливается условіемъ, а не безусловнымъ заключеніемъ брачнаго договора (550).

(548) Для соображенія см. ст. 191.

(549) Отъ корня мекръ, который между прочимъ значитъ кальимъ; отсюда женщина свободнаго состоянія называется мекирэ, т.е. та, которая по принципу пользуется кальимомъ; ибо невольница по принципу не пользуется кальимомъ. Еще мекирэ лексически значитъ благоразумная хозяйка, мастерица своего дѣла.

(550) Чтобы мужу имѣть право требовать расторженія брака, онъ долженъ въ такомъ случаѣ всту-

Во всякомъ случаѣ если мужъ расторгнетъ бракъ до супружескаго сожитія, то женѣ не полагается калыма; но буде онъ расторгнетъ бракъ послѣ сожитія, то ей слѣдуетъ (цѣлый) калымъ и мужъ обращается къ обманувшему, кто-бы онъ ни былъ, отецъ или не отецъ, съ требованіемъ вознагражденія за него.

Четвертое.

Ст. 249. Если отецъ соединитъ брачнымъ договоромъ съ кѣмъ нибудь „свою дочь отъ матери [мехиръ] свободнаго состоянія", и пошлетъ къ нему дочь свою отъ невольницы, то мужу предоставляется право возвратить ее. Въ случаѣ супружескаго сожитія она получаетъ мехруль-мисль (соразмѣрный калымъ); тогда: 1) мужъ обращается къ пославшему ее къ нему съ требованіемъ вознагражденія за калымъ и 2) дочь (отъ матери свободнаго состоянія) на которой онъ женатъ (551), возвращается къ нему (въ домъ).

пая въ бракъ сдѣлать условіе, что если лицо, съ которымъ онъ вступаетъ въ бракъ, родилось отъ невольницы, то онъ имѣетъ право расторгнуть бракъ. Это мнѣніе нашего автора и нѣкоторыхъ современныхъ ему законовѣдцевъ; тоже авторъ Лъумъэ (стр. 375).

(551) См. для соображенія ст. 47, 61. Здѣсь предполагается что условія о законности акда, изложенныя въ ст. 40, 41, вполнѣ соблюдены, иначе не было бы и рѣчи о законности брака.

Тоже право предоставляется всякому, къ которому приводятъ не (ту) жену (съ которой онъ сочетался), а другую и онъ принимаетъ ее за свою жену (552), все равно, высшаго ли она происхожденія или низшаго.

Пятое.

Ст. 250. Если кто женится съ условіемъ, что лицо, съ которымъ онъ входитъ въ супружество, дѣвица, а потомъ окажется что не дѣвица, то онъ не имѣетъ права расторженія брака;

потому что могло случиться, что она лишилась дѣвственности по какой либо скрытной причинѣ;

но имѣетъ право убавить изъ назначеннаго ей (какъ дѣвицѣ) калыма столько, сколько составляетъ разница между калымомъ дѣвичьимъ и не дѣвичьимъ, по существующему мѣстному обычаю [адатъ].

Иные положили уменьшить одну шестую долю назначеннаго калыма; но это неправильно.

---

(552) Что очень легко можетъ случиться въ Исламѣ, гдѣ бракосочетаніе совершается чаще всего заочно. Законъ же основанъ на преданіяхъ, въ которыхъ представлены живые факты. См. Месаликъ и Джевагиръ.

Шестое.

Ст. 251. Буде кто вступитъ во временной бракъ и окажется что эта его жена принадлежитъ къ сословію <u>китабійя</u> (553), то онъ не иначе можетъ расторгнуть бракъ свой, какъ только подаривъ ей остальное время (брачнаго срока) (554) и не имѣетъ права убавить что нибудь изъ назначеннаго ей калыма (555). Точно также (онъ не имѣлъ бы права на расторженіе брака и на умень-

---

(553) Т. е. іудеи или христіане и даже огнепоклонники. См. ст. 132.

(554) Эти лишнія слова прибавлены для остроты; достаточно было бы сказать: онъ не имѣетъ права расторгнуть бракъ свой и убавить что нибудь изъ калыма. Слѣдующія затѣмъ слова „точно также если бы онъ женился на ней безсрочнымъ бракомъ", указываютъ на настоящій смыслъ, который мы выразили въ скобкахъ: ибо въ безсрочномъ бракѣ нѣтъ <u>времени</u> для <u>подарка</u>; стало быть слова: „точно также", не имѣли бы тутъ ни какого смысла. Положимъ что мусульманинъ женился временнымъ бракомъ и брачный срокъ былъ одинъ мѣсяцъ. Черезъ 10 дней послѣ супружеской жизни онъ узналъ что его жена, положимъ, христіанка; по смыслу ст. 132, 164 его бракъ дѣйствителенъ, слѣдственно у его нѣтъ причины расторженія брака — развѣ только онъ подаритъ ей остальные 20 дней брачнаго срока и тогда, по общему смыслу ст. 173, 176 и 182, бракъ самъ собою прекращается и онъ обязанъ заплатить полный калымъ своей женѣ, потому что онъ пользовался супружескимъ ложемъ.

(555) Какъ мы замѣтили въ предъидущемъ примѣча-

шеніе кальша) если бы онъ, основываясь на одномъ изъ двухъ преданій (556), женился на ней безсрочнымъ бракомъ. Правда, если бы онъ, при вступленіи съ ней въ бракъ, сдѣлалъ условіе, что она должна принять исламъ, то онъ имѣлъ бы право расторженія брака, если бы послѣ брака онъ нашелъ ее еще не мусульманкою.

Седьмое.

Ст. 252. Если двое (заочно) женятся на двухъ женщинахъ и нареченная каждаго (ошибкою) будетъ приведена къ другому, и каждый будетъ имѣть сожитіе съ не своею женою, то (по открытіи сего) каждой изъ этихъ двухъ женщинъ слѣдуетъ соразмѣрный кальшъ [мехрульмисль] отъ имѣвшаго съ ней сожитіе (557), и каждая изъ нихъ возвращается къ своему мужу и имѣетъ право на полученіе (полнаго) назначеннаго (при договорѣ) кальша. Но ни который изъ этихъ мужей не можетъ имѣть сожитія съ своею женою до окончанія ея срока иддэ послѣ перваго (ошибочнаго) сожитія (558).

нія, здѣсь разумѣется расторженіе послѣ супружескаго сожитія, въ противномъ случаѣ ей слѣдуетъ половина кальша. См. ст. 173.

(556) См. ст. 132. Тамъ, по одному преданію, это позволяется.

(557) См. для соображенія конецъ ст. 249.

(558) Это для обозначенія рода (насабъ) въ случаѣ бе-

Но если въ продолженіи срока иддэ умрутъ объ жены или оба мужа, то каждый изъ нихъ наслѣдуетъ своему супругу, онъ ей и она ему.

Восьмое (общее правило).

Ст. 253. Во всѣхъ случаяхъ, въ которыхъ мы рѣшили что бракъ недѣйствителенъ, женѣ послѣ сожитія слѣдуетъ соразмѣрный калымъ, а не названный при договорѣ. Во всѣхъ же случаяхъ, въ которыхъ мы рѣшили что бракъ дѣйствителенъ, женѣ послѣ сожитія слѣдуетъ названный въ договорѣ калымъ, хотя бы и послѣдовало расторженіе.

Нѣкоторые законовѣдцы говорятъ: если расторженіе было слѣдствіемъ какого нибудь предшествовавшаго сожитію айба (физическаго недостатка или болѣзни), то (послѣ сожитія) слѣдуетъ ей мехрулъ-мислъ, все равно, до срока ли этотъ айбъ осуществился или по бракѣ. Но первое рѣшеніе болѣе подходитъ къ смыслу закона.

ременности женщины послѣ перваго сожитія. Если будетъ дитя отъ этого ошибочнаго сожитія [ватиш-шубhе], то оно считается ребенкомъ перваго. См. ст. 111.

115

II.

Обзоръ (различныхъ) родовъ кальима [аль-муhуръ] (559).

Содержитъ параграф

§ 1.

О правильномъ [меhрѣ] кальимѣ.

Ст. 254. Въ правильный кальимъ входитъ все что (мусульманамъ) позволяется иметь въ своей собственности (560), все равно, состоитъ ли она изъ вещественнаго имущества или изъ выгоды.

Ст. 255. На основаніи (предыдущаго) брачный договоръ считается правильнымъ если въ немъ кальимъ будетъ назначенъ: а) изъ (опредѣленной) пользы, могущей происходить отъ

---

(559) Мн. ч. отъ меhръ, т. е. вознагражденіе, назначенное мужемъ своей женѣ за супружеское сожитіе; назначается одинъ разъ при договорѣ. Въ безсрочномъ бракѣ упоминаніе о немъ не составляетъ необходимаго условія законности брака; но во временномъ непремѣнно слѣдуетъ его опредѣлить и произносить въ договорѣ (см. ст. 170 – 173). Въ Русскомъ языкѣ (въ мѣстныхъ нарѣчіяхъ) его называютъ кальимъ (взято изъ татарскаго). Также въ юридически-религіозныхъ книгахъ его называютъ садакѣ, т.е. даяніе, плата. Въ коранѣ мы имѣемъ нѣсколько словъ, выражающихъ эту плату: а) аджръ, вознагражденіе; б) судакэ, даяніе; в) нахлэ; г) даръ или возмездіе и д) фериза, предписанная плата. См. коранъ, гл. 4, ст. 3 и 28.

(560) См. вып. 1, кн. 1, ст. 1–3, 30, 37; также выше, ст. 171, примѣч. 380.

(способности) человѣка свободнаго званія, какъ то учить (извѣстному) ремеслу (или художеству); чтенію какой нибудь главы изъ Корана или всякому дѣлу, закономъ дозволенному (561); б) изъ служенія по найму самого мужа на какое нибудь опредѣленное время.

Нѣкоторые законовѣдцы не допускаютъ этого, основываясь на одномъ преданіи не совсѣмъ достовѣрномъ и притомъ недостаточно указывающемъ на запрещеніе (562).

---

(561) См. о дѣйствіяхъ подлежащихъ запрещенію въ 1 вып., кн. 1, ст. 4 и 5.

(562) Это преданіе отъ VIII^{го} имама перешло потомству черезъ нѣсколько устъ, въ числѣ которыхъ есть такія лица, которыя отчуждены отъ неприкосновеннаго авторитета. Одинъ — Сахль-бинъ-Зіядъ سهل بن زياد который считается слабымъ источникомъ, а другой, Ибрахимъ-бинъ-Хашимъ, который въ исторіи преданій пользуется второстепеннымъ авторитетомъ. На этомъ основаніи авторъ считаетъ преданіе не совсѣмъ достовѣрнымъ. Между тѣмъ это преданіе не прямо указываетъ на запрещеніе мужу поставить свои услуги по найму вмѣсто калыма; тамъ говорится объ этомъ только косвенно. Главное затрудненіе состоитъ въ томъ, что мужъ смертный, слѣдственно если онъ сдѣлаетъ это условіе и скоро умретъ, то цѣль не будетъ достигнута. На это законовѣдцы положили въ такомъ случаѣ обратить остальныя услуги нанятаго мужа въ деньги, сообразуясь съ цѣнами на

Ст. 256. Если сочетающіеся бракомъ суть оба [зимми] подданные мусульманскому правительству иновѣрцы (563), и назначаютъ въ кальимъ вино или свинью, то бракъ дѣйствителенъ, потому что они (по своему закону) могутъ имѣть и то и другое въ своей собственности. Но если до принятія такого кальима они оба примутъ вѣру мусульманскую, или приметъ ее одинъ только мужъ (564), то мужъ долженъ заплатить кальимъ стоимостью вина или свиньи, потому что эти предметы тогда выходятъ изъ собственности мусульманина; тутъ все равно для кальима, назначены были

ма и эти деньги платятъ наслѣдникамъ какъ долгъ умершаго. Допускающіе (большинствомъ докускаютъ) услуги мужа въ кальимъ, говорятъ что этотъ законъ существовалъ еще у пророка Моисея; недопускающіе оправдываются что онъ необязателенъ для мусульманъ, точно также какъ не обязательно преимущество монашеской жизни предъ немонашеской, въ которой (монашеской жизни) далъ намъ примѣръ Іоаннъ Предтеча (см. ст. 1, прим. 3.)

(563) Изъ христіанъ, евреевъ и огнепоклонниковъ. Остальные, т. е. идолопоклонники, не могутъ быть зимми. О бракѣ съ этими [гайруль-китабійэ] см. ст. 135.

(564). Если приметъ исламъ одна только жена, то бракъ расторгается и кальимъ вовсе не полагается. См. ст. 132 и 135.

предметы сіи въ наличности или на словахъ (565).

Ст. 257. Буде сочетающіеся бракомъ мусульмане, или мужъ (одинъ) мусульманинъ (566) (и назначатъ въ калымъ вино или свинью), то иные говорятъ, что самый бракъ дѣлается этимъ недѣйствительнымъ; другіе говорятъ что бракъ дѣйствителенъ, но супружескимъ сожитіемъ устанавливается _мехрульмиль_ (соразмѣрный калымъ); третьи говорятъ — обращается въ калымъ стоимость вина (или свиньи). Но второе рѣшеніе болѣе подходитъ къ смыслу коренныхъ законовъ.

Ст. 258. Количество калыма не опредѣлено (закономъ); оно зависитъ отъ обоюднаго соглашенія сочетающихся, въ сколько бы они ни назначили его, хотя бы такъ мало, что едва можно приписать ему какую нибудь стоимость, напримѣръ _пшеничное зерно_. Также не ограничивается оно въ возрастающей степени.

Иные законовѣдцы положили, что не позволяется назначать калымъ

---

(565) Напримѣръ 5 свиней или 10 ведръ вина _хемръ_. См. приданіе въ Месамикъ.

(566) По смыслу ст. 132 мусульманинъ можетъ жениться на _китабійя_ только временнымъ бракомъ; и мусульманки по смыслу ст. 149 не могутъ выходить за иновѣрца, въ особенности временнымъ бракомъ (ст. 164). На этомъ основаніи здѣсь ограничимъ свое предположеніе однимъ _мужемъ_.

свыше [мехрус-сунна] (567), и что если назначено больше, то (въ уплатъ) должно обратиться къ (указанной) въ мехрус-суннетъ (цѣнѣ). Но на этомъ рѣшеніи нельзя полагаться.

Ст. 259. Для обозначенія кальма достаточно его видѣть, если онъ на лицо (568), хотя бы и неизвѣстенъ былъ онъ вѣсомъ или мѣрою, какъ напримѣръ куча хлѣба и кусочикъ золота.

Ст. 260. Позволяется вступить въ бракъ съ двумя или болѣе женщинами (569), назначая имъ одинъ кальмъ, съ тѣмъ, чтобы этотъ кальмъ былъ раздѣленъ между женами по ровной части. Иные законовѣдцы говорятъ, что въ этомъ случаѣ назначенный кальмъ дѣлится между женами соразмѣрно съ происхожденіемъ и званіемъ каждой (570), и это рѣшеніе болѣе подходитъ къ коренному смыслу закона.

? Ст. прим. 572

(567) Т. е. 500 дергамовъ или около 150 руб. сер.; см. ст.

(568) Если онъ не на лицо, то слѣдуетъ его чѣмъ нибудь описать. См. ст. 171 и наше примѣчаніе къ ст. 261.

(569) Т. е. числомъ не болѣе четырехъ (если онъ не имѣетъ ни одной) по постоянному браку, и безграничное число по временному. См. ст. 127.

(570) Въ подлинникѣ: на основаніи мехрулъ-мисля каждой изъ нихъ.

Ст. 261. Если жениться съ условіемъ чтобы въ кальимъ отдать женѣ служителя, не показывая и не описывая его, то ей слѣдуетъ служитель средняго достоинства. Точно также (слѣдуетъ средняго достоинства) если жениться съ условіемъ дать вообще домъ — это по преданію Али-бини Аби-Хамзе, — или дворъ — это по преданію Ибни-аби Омейръ черезъ одного изъ нашихъ правовѣдовъ отъ Абуль-Хасана Алказема, да будетъ надъ нимъ миръ (571).

Ст. 262. Если жениться выговаривая что онъ вступаетъ съ женою въ бракъ по смыслу слова Аллахова и по Суннету его пророка, да будетъ надъ нимъ благословеніе Божіе, то ей слѣдуетъ пятьсотъ диргемовъ (572).

---

(571) Эта исключительная и вынужденная статья Шаріата у Шiитовъ извлечена изъ преданій, дошедшихъ до потомства двумя путями отъ VII^го^ Имама; въ одномъ (передалъ его потомству Али-бини-абихамзе) сказано о служителѣ и домѣ; въ другомъ (передалъ его Ибни-Аби-Омейръ) упомянуто о дворѣ [даръ]. Тамъ сказано что если эти предметы будутъ неопредѣленно упомянуты въ кальимъ, то должно разумѣть каждый средняго достоинства. Авторъ Месалика, на основаніи правила что предметъ кальима долженъ быть опредѣленъ или описанъ чѣмъ нибудь (см. ст. 171), иначе мехрулъ-мисль замѣняетъ всякій неизвѣстный кальимъ, не допускаетъ правильности такого условія и опровергаетъ это рѣшеніе.

(572) Около пятидесяти рублей сер. нынѣшнихъ денегъ. Это количество кальима рекомендовано „пророкомъ" и въ его время его держались всѣ шiи-

Ст. 263. Буде при договорѣ назначенъ женѣ кальимъ, а отцу ея что нибудь опредѣленное, то назначенное женѣ дѣлается обязательнымъ, а назначеніе ея отцу ничего не значитъ. Но напротивъ того если мужъ назначилъ своей женѣ кальимъ съ условіемъ, чтобы она изъ этого кальима выдала что нибудь опредѣленное своему отцу, то кальимъ считается правильнымъ и условіе — обязательнымъ.

Ст. 264. Необходимо опредѣлить условленный кальимъ такъ, чтобы уничтожить невѣдѣніе (въ чемъ онъ состоитъ. Слѣдственно если (напримѣръ), мужъ назначилъ въ кальимъ обученіе одной главы Корана, то долженъ опредѣлить именно какую. Если же онъ оставитъ это безъ вниманія, то кальимъ считается недѣйствительнымъ и жена, буде она имѣла съ нимъ сожитіе, получаетъ мехрулъ-мисль. (Ст. 272, 2.)

(Когда кальимъ состоитъ изъ обу-

ющіе возможность располагать такими деньгами. На этомъ основаніи такое количество кальима называется суннетъ, т. е. обычное пророку и его ученикамъ и потому достойное подражанія. Собственно въ Коранѣ, который названъ здѣсь словомъ Аллаховымъ, о количествѣ этого кальима ни слова нѣтъ; они находятся въ Суннетѣ, т. е. въ преданіяхъ о жизни и привычкахъ „пророка", и потому къ словамъ: „по смыслу слова Аллахова", относится дѣйствіе вступленія въ бракъ; а къ словамъ: и по Суннету его пророка", относится назначенный кальимъ.

ченія опредѣленной главы Корана) обязательно ли обозначить именно по какому чтенію (573) производить это обученіе? Говорили да; и говорили нѣтъ, что онъ обязанъ учить чтенію, которое допускаетъ наука (574). Если же жена потребуетъ что-бы мужъ училъ ее по другому чтенію (внѣ правилъ науки), то это не обязательно для него, потому что условіе правильнаго чтенія (Корана) не допускается этимъ (575).

---

(573) Чтеніе Корана составляетъ предметъ особой науки, которая называется ильмуль-гкараатъ (т. е. наука чтенія). Эта наука разработана семи чтецами (гкуррауc-сабъа) еще въ первыхъ вѣкахъ ислама. Въ нынѣ преподаваемой на Востокѣ наукѣ ..льмуль-гкараатъ, т. е. въ таджвидахъ, изложены различныя роды чтенія и произношенія словъ по разнымъ школамъ, между которыми уважаются болѣе школы Куфидовъ и Басридовъ. Хотя и есть различіе въ этихъ чтеніяхъ, но всѣ онѣ считаются правильными.

(574) т. е. всякое чтеніе, принятое въ наукѣ чтенія Корана.

(575) Это мѣсто довольно темно для того чтобы разомъ понять мысль автора. Мы послѣдовали въ нашемъ переводѣ толкованію Месалика. Какъ видно изъ подстрочнаго толкованія перевода этого мѣста въ нашей рукописи Шераіуль-Ислама, сдѣланнаго вѣроятно кѣмъ нибудь изъ юристовъ, мѣстоимѣніе личное въ (слова подлинника) относится къ главѣ Корана; т. е. если жена потребуетъ у му-

Ст. 265. Если мужъ назначитъ женѣ въ калымъ обученіе ремеслу или чтенію главы Корана, не зная самъ хорошо ни того ни другаго, то калымъ состоится; потому что въ такомъ случаѣ мужъ считается должникомъ: если онъ не можетъ исполнить долгъ, то онъ отвѣчаетъ цѣною обученія.

Ст. 266. Буде назначитъ вступающій въ бракъ въ калымъ своей женѣ сосудъ, говоря что въ немъ уксусъ, потомъ окажется въ немъ вино, то говорятъ ей слѣдуетъ платить стоимость вина, въ сосудѣ находящагося, по оцѣнкѣ тѣхъ, у которыхъ употребленіе его дозволено по ихъ закону. Но лучше бы сказать что ей слѣдуетъ (такое же количество) чего либо въ родѣ уксуса.

Точно также (ей слѣдуетъ стоимость назначеннаго) если вступающій въ бракъ назначитъ въ калымъ невольника (своего) и потомъ окажется что этотъ человѣкъ свободнаго состоянія, или невольникъ посторонняго господина (576).

жа учить ее вмѣсто условленной главы Корана другой главѣ этой книги и проч. Но Месамикъ и Джеванипръ оба относятъ сказанное мѣстоимѣніе къ чтенію, чего мы держались въ нашемъ переводѣ.

(576) Говоря объ уксусѣ, который оказался виномъ, между законовѣдцами ходятъ три рѣшенія, изъ которыхъ два помѣщены здѣсь, а третье заключается

Ст. 267. Если вступающій въ бракъ назначитъ своей женѣ кальымъ тайный и кальымъ явный, то обязателенъ только первый.

Ст. 268. Кальымъ считается долгомъ на мужѣ; слѣдственно: а) въ случаѣ утраты до врученія женѣ, по общепринятому у насъ мнѣнію, онъ отвѣчаетъ его стоимостью въ день его утраты; б) буде она найдетъ въ кальымѣ какой нибудь айбъ, то имѣетъ право отказаться отъ него по причинѣ этого айба; в) если въ предметѣ, назначенномъ въ кальымъ, айбъ оказался послѣ брака, то по одному мнѣнію она имѣетъ право принять его или требовать его стоимости.

Но лучше сказать что она не имѣетъ права требовать его стоимости, а получаетъ самый назначенный предметъ и требуетъ [аршъ] вознагражденіе (577).

Ст. 269. Вступающая въ бракъ имѣетъ право не отдаваться (мужу) дотолѣ, покуда она

въ томъ, что назначенный кальымъ уничтожается и его мѣсто заступаетъ мехрульмисль. Изъ всѣхъ трехъ болѣе всего принято въ руководство рѣшеніе авторомъ относительно невольника два мнѣнія: платитъ мужъ его стоимость или онъ платитъ ей мехрульмисль.

(577) Для соображенія см. вып. 1, кн. 1, ст. 41, 1, 123, 234 и 235. Объ опредѣленіи же айба см. тамъ же, ст. 129.

не получитъ своего кальшма, все равно, богатъ ли мужъ, или недостаточенъ.

Но имѣетъ ли она это право послѣ сожитія съ мужемъ? Говорили да, и говорили нѣтъ; но послѣднее болѣе подходитъ къ коренному смыслу закона.

Потому что пользованіе добромъ жены есть право, которое установлено брачнымъ акдомъ (578).

Ст. 270. Поступкомъ похвальнымъ считается назначеніе кальшма въ малыхъ размѣрахъ, какъ непохвальнымъ поступкомъ считается: а) назначеніе его такъ, чтобы онъ превышалъ [сyннетъ] рекомендованное количество (579), а именно пятьсотъ диргемовъ; б) имѣть сожитіе съ (новобрачной) женой прежде чѣмъ заплатить ей

---

(578) т. е. когда жена ввела себя во владѣніе мужа; т. е. когда она сдалась, этимъ уже она какъ бы совершила сдачу и кальшмъ остается долгомъ на мужѣ, и она можетъ взыскать этотъ долгъ законнымъ порядкомъ; а мужа нельзя лишить права, предоставленнаго ему брачнымъ акдомъ. До введенія себя во владѣніе мужа она имѣла право отказать ему, какъ наприм. продавецъ товара имѣетъ право не отдать его, не получивъ за него положенной цѣны: какъ разъ уже отдалъ, товаръ принадлежитъ, по силѣ договора, покупавшему и продавецъ ищетъ удовлетворенія себя цѣною товара законнымъ путемъ. См. Месаликъ и Джевагиръ. Продолженіе этого вопроса см. въ ст. 308.
(579) См. ст. 262 и примѣчаніе къ ней.

ея калымъ, или что нибудь изъ калыма, или чего нибудь другаго, хотя бы въ видѣ какого нибудь подарка.

§ 2. О тафвизѣ.

Ихъ два: Тафвизуль-базъа и Тафвизуль-мехръ.

Первый.

Ст. 271. Тафвизуль-базъа значитъ совершенное неупоминаніе калыма въ договорѣ, какъ-то наприм. (вели или повѣренный) скажетъ: завваджту-кэ фелянете (я сочеталъ съ тобою такую-то); или она скажетъ: завваджту-кэ нафси (я сочетала себя съ тобою); а другой скажетъ: гкабильту (я принялъ). — Здѣсь слѣдуютъ нѣсколько законоположеній.

Ст. 272. I. Упоминаніе о калымѣ не составляетъ условія въ брачномъ акдѣ. Слѣдовательно вступая въ бракъ если вовсе не упомянутъ о немъ, или даже сдѣлаютъ условіе что калыма не будетъ, то бракъ дѣйствителенъ. Въ такомъ случаѣ:

а) буде мужъ дастъ ей разводную, прежде сожитія съ ней, то ей слѣдуетъ (только) мутъ'а (580), но не калымъ, все равно, свободна-

---

(580) Т. е. что нибудь въ видѣ вспомоществованія, обязательное для мужа по смыслу Корана, 2 гл. ст. 237 и 33 гл. ст. 48. Это подаяніе мутъа дается женѣ./

го ли она состоянія или невольница;

б) если онъ дастъ разводную послѣ сожитія съ нею, то ей слѣдуетъ мехрулъ-мисль, а не мутъа;

в) буде же который изъ нихъ умретъ прежде супружескаго сожитія и прежде назначенія калыма, то ни калыма ни мутъа не слѣдуетъ платить;

г) мехрулъ-мисль обязателенъ не акдомъ, а совершеніемъ супружескаго сожитія (581).

Ст. 273. II. а) Въ назначеніи [мехрулъ-мисль] соразмѣрнаго калыма принимается въ соображеніе положеніе женщины (и вступающаго въ бракъ) въ отношеніи къ ея благородному происхожденію, ея красотѣ и домашнему быту ея собратовъ и родныхъ изъ женщинъ (582); это только тогда, когда назначаемый такимъ образомъ калымъ не

въ случаѣ тафвиза, т. е. когда въ договорѣ о калымѣ ни слова не упомянуто. Обстоятельства тафвиза и мутъа съ различной точки разсматриваются въ мусульманскомъ правѣ и потому эти предметы подлежатъ многимъ спорамъ между ними по принадлежности вѣроисповѣданія.

(581) Это постановленіе болѣе идетъ къ общимъ правиламъ о калымѣ (ст. 287—311).

(582) Сверхъ того говорятъ авторы Месалика и Джеванира, основываясь на словахъ другихъ законовѣдцевъ, принимается въ соображеніе и умъ, и способности, и дѣвственность, и образованіе, и скромность и противныя ей качества.

превышаетъ суннета, т. е. пятисотъ диргемовъ (583).

Ст. 274. б) Въ назначеніи мутъа принимается въ соображеніе положеніе мужчины (желающаго развестися съ своею женою): богатый можетъ дать въ мутъа четвероногое, или богатое платье, или десять динаровъ (584); человѣкъ средняго состоянія — пять динаровъ, или платье средняго достоинства; бѣдный — одинъ динаръ, или перстень, или что нибудь въ этомъ родѣ.

Ст. 275. На полученіе мутъа никто не имѣетъ права какъ только женщина разведенная, которой кальымъ не назначенъ (при договорѣ) и съ которой мужъ не имѣлъ сожитія.

Ст. 276. III. Если вступившіе въ бракъ (безъ условія при договорѣ о кальымѣ) съ обоюднаго между собою согласія назначатъ кальымъ послѣ договора, то это законно; потому что право это принадлежитъ имъ, все равно, назначатъ ли они кальымъ во столько, во сколько

(583) См. ст. 262 и 270. Авторъ хочетъ сказать, что какъ скоро по такимъ соображеніямъ кальымъ количествомъ даетъ до 500 диргемовъ, или болѣе, то онъ не называется мехрульмисль и принимаетъ характеръ суннета, слѣдственно въ случаѣ, когда надо платить мехрульмисль, соображаемый кальымъ, по преданію отъ Муфеззала, не долженъ превышать 500 диргемовъ. См. Месаликъ.

(584) Около 30 руб. сер.

соотвѣтствовалъ бы онъ ея мехрулъ-мислю, или больше, или меньше, и все равно, знали ли они оба (количество мехрулъ-мисля), или оба не знали его, или же одинъ только изъ нихъ зналъ его (585).

Ибо первоначальное назначеніе кальыма принадлежитъ вступающимъ въ бракъ, слѣдственно они могутъ назначить его и послѣ.

Ст. 277. IV. Если кто вступилъ въ бракъ съ невольницей, а потомъ (до супружескаго съ ней сожитія) купилъ ее (у ея господина), то бракъ его уничтожается и ей не полагается ни кальыма, ни мутъа (586).

---

(585) Всѣ эти подробности изъ того, что, какъ видно изъ юридическихъ преданій, часто случались между мужемъ и женою споръ и несогласіе о назначенномъ послѣ договора количествѣ кальыма: мужъ отказывался отъ него въ случаѣ когда онъ превышалъ мехрулъ-мисль; жена отказывалась — когда онъ оказывался ниже мехрулъ-мисля и вслѣдствіе этого нѣкоторые законовѣдцы положили что если супруги, опредѣляя количество кальыма послѣ договора, не знали о количествѣ мехрулъ-мисль, то это назначеніе неправильно. Авторъ и большинство Шіитскихъ законовѣдцевъ опровергаютъ это положеніе и потому здѣсь уравниваются всѣ приведенные случаи.

(586) См. ст. также 195. При правѣ владѣнія бракъ уничтожается и жена, обращаясь въ невольницу, не имѣетъ собственности (вып. 1, кн. 1, ст. 247, 248) и не имѣетъ права распоряжаться тѣмъ, что у нея въ рукахъ (тамъ же

Ст. 278. V. а) Тафвизъ допускается только въ (бракъ) совершеннолѣтней зрѣлаго ума; въ (бракъ же) малолѣтней или совершеннолѣтней не здраваго смысла онъ не допускается.

Ст. 279. б) Если вели выдастъ замужъ малолѣтнюю или совершеннолѣтнюю не здраваго смысла, назначивъ (въ договорѣ) калымъ ниже мехрулъ-мисль (587) или вовсе не упоминая о калымѣ (588), то бракъ дѣйствителенъ, но однимъ брачнымъ этимъ акдомъ возстановляется ея право на мехрулъ-мисль. Но здѣсь есть разногласіе, которое про-

---

ст. 325). Если же, по смыслу ст. 187, при замужествѣ невольницы калымъ ея полученъ первымъ ея господиномъ, то онъ не возвращается. Буде же калымъ ея оставался какъ долгъ (ст. 268), на женившемся на ней, то при покупкѣ послѣднимъ своей жены относительно этого долга поступается по смыслу ст. 248, 1е вып., кн. 1. (См. Месаликъ и Джеваhирь.) На этомъ основаніи, слѣдуя Месалику и Джеваhиру, мы прибавили въ скобкахъ слова: „до супружескаго съ ней сожитія“; ибо только тогда ей не слѣдуетъ ничего.

(587) Вели, соблюдая выгоду своей питомицы, не долженъ вообще согласиться на назначеніе ей въ бракъ калыма ниже мехрулъ-мисль, и если назначитъ, то по рѣшенію нашего автора и другихъ, малолѣтняя, по достиженіи совершеннолѣтія, имѣетъ право протеста (см. ст. 54 и примѣч. 95).

(588) Т. е. если онъ допуститъ тафвизъ, то по предыдущему (ст. 278) правилу онъ ничего не значитъ.

исходитъ отъ принципа, что заботы о выгодахъ (малолѣтнихъ и умалишенныхъ) принадлежатъ (ихъ) вали; и на основаніи уваженія къ такой его обязанности допускаютъ законность тафвиза имъ допущеннаго. Это рѣшеніе болѣе сообразно съ коренньмъ смысломъ закона.

И такъ на основаніи перваго рѣшенія (589) если мужъ дастъ разводную своей женѣ до сожитія съ ней, то ей слѣдуетъ половина мехрульмисль (590); на основаніи же (втораго), нами предпочитаемаго, ей (въ такомъ же случаѣ) слѣдуетъ (только) мутъа (591).

Ст. 280. в) Господину позволяется выдать свою невольницу за мужъ по тафвизу (не упоминая ни слова о кальшѣ), потому что онъ одинъ только имѣетъ право на ея кальшъ (592).

Ст. 281. VI. 1) Буде господинъ невольницы выдалъ ее за мужъ по тафвизу и затѣмъ продалъ ее другому лицу, то обозначеніе кальша для невольницы-жены принадлежитъ ея мужу и второму ея господину, если только этотъ второй господинъ утвердитъ ея бракъ; тогда и кальшъ будетъ принадлежать второму

---

(589) Т.е. тамъ, гдѣ тафвизъ не допущенъ (ст. 279).
(590) Т.е. по общему правилу; см. ст. 290.
(591) Потому что тутъ тафвизъ допущенъ, (ст. 272.)
(592) См. ст. 187.

ея господину, а не первому (593).

Ст. 282. 2) Если же этотъ первый господинъ отпустилъ на волю свою невольницу прежде чѣмъ она послѣ своего замужства имѣла супружеское сожитіе съ своимъ мужемъ и она согласилася на состоявшійся бракъ, то калымъ принадлежитъ ей одной (594).

<u>Второй.</u>

<u>Тафвизуль-мехръ.</u>

Ст. 283. Этотъ (родъ) тафвиза значитъ предоставленіе однимъ изъ супруговъ другому права назначить количество калыма, упоминая о немъ въ договорѣ общими словами (595).

---

(593) Ст. 204 говоритъ что продажа господиномъ своей замужней невольницы имѣетъ силу развода. Если разводъ состоялся, т.е. если второй господинъ не утвердилъ ея бракъ, то первому господину слѣдуетъ мехруль-мисль, если продажа была послѣ сожитія (см. ст. 272 и 187). Если же бракъ возобновился утвержденіемъ втораго господина (ст. 204), то послѣдній воленъ назначить и калымъ; по этому онъ входитъ въ соглашеніе съ мужемъ невольницы и условленный калымъ уже принадлежитъ второму господину по смыслу ст. 187.

(594) Для соображенія см. ст. 198. Подъ калымомъ авторъ разумѣетъ вновь назначаемый ею послѣ эмансипаціи; ибо <u>муфаввеза</u>, т.е. выданная за мужъ по тафвизу до назначенія калыма, или до супружескаго сожитія, ничего не имѣетъ, а рѣчь конечно идетъ здѣсь о случаѣ тафвиза.

(595) Это дѣлается въ самомъ акдѣ; особую форму для этого мы находимъ въ Шерхуль-Лумъэ, стр. 367.- Во /.

Ст. 284. 1) Когда право опредѣленія кальима предоставлено мужу, то онъ долженъ опредѣлить его въ несликомъ великомъ (596) и несликомъ маломъ количествѣ; но позволяется ему назначать что ему угодно (597). 2) Если же

всѣхъ юридически-религіозныхъ сочиненіяхъ мы находимъ еще что тафвизъ въ этомъ случаѣ можетъ быть предоставленъ: 1, общему соглашенію мужа съ женою; 2) даже постороннему лицу; въ первомъ случаѣ мужъ съ женою рѣшаютъ между собою по общему соглашенію и въ случаѣ несогласія прибѣгаютъ къ мехруль-мисль. Во второмъ случаѣ, если это постороннее третье лицо, въ качествѣ повѣреннаго съ согласія общаго, т. е. мужа и жены, не можетъ указать на количество кальима, то назначаетъ тоже мехруль-мисль. Однимъ словомъ въ обоихъ случаяхъ нормальное количество кальима есть мехруль-мисль. Это прибавленіе къ тому, что мы находимъ въ нашемъ текстѣ, перешло потомству отъ именитыхъ равныхъ законовѣдцевъ, которые, впрочемъ, не могли указать на насса (см. это слово въ нашей терминологіи), который именно указалъ бы на это рѣшеніе, и потому, хотя многіе законовѣдцы руководствуются имъ, но нашъ авторъ не обратилъ на него вниманія. Тоже сдѣлалъ авторъ Лъумъэ. Но въ толкованіи его, равно какъ и въ толкованіи нашего автора, указывается это рѣшеніе. См. Шерхуль-Лъумъэ, ст. 367; Месаликъ и Джевахиръ въ толкованіи этого мѣста.

(596) Въ ст. 270 мы видѣли что болѣе сунната не одобрительно.

(597) Т. е. наличныя ли деньги, или вещи.

это право предоставлено женѣ, то она должна опредѣлить его количество неслишкомъ мало; но большое количество она можетъ назначить, лишь бы ея назначеніе не превысило мехрус-суннетъ, а именно пятьсотъ дерге-мовъ (598).

Ст. 285. Когда (состоялся тафвизуль-мехръ и) мужъ дастъ разводную своей женѣ до супружескаго сожитія и прежде чѣмъ состоялось опредѣленіе кальима, то лицо, которому (при договорѣ) предоставлено право опредѣленія кальима, обязуется приступить къ сему дѣлу и половина имъ опредѣленнаго количества кальима принадлежитъ разведенной. Но буде это право предоставлено женѣ, то (въ сказанномъ случаѣ) ей принадлежитъ половина назначеннаго ею, если оно не превышаетъ мехрус-суннетъ.

Ст. 286. Если лицо, которому предоставлено (въ договорѣ) право назначить кальимъ, умретъ прежде чѣмъ оно назначитъ его и прежде сожитія супруговъ, то, по одному мнѣнію (при разводѣ) кальимъ не существуетъ и разведенная получаетъ (только) мутъа; по другому, ей ничего не слѣдуетъ. Но первое основано на принятомъ юридическомъ преданіи.

---

(598) Если назначитъ болѣе, то болѣе 500 диргемовъ не платится. (Месаликъ и Джевахиръ).

Третье.

Правила (и постановленія)

Здѣсь слѣдуетъ нѣсколько законоположеній.

Первое.

Ст. 287. Послѣ супружескаго сожитія новобрачнаго съ своею женою до врученія ей кальима, сей кальимъ остается на немъ долгомъ (599). Онъ не уничтожается этимъ сожитіемъ, все равно, долго ли она была его женою или недолго, требовала ли она кальима или не требовала.

Но объ этомъ есть еще преданіе оставленное безъ вниманія (600).

Ст. 288. Сожитіе, вслѣдствіе котораго кальимъ (601) дѣлается обязательнымъ, состоитъ въ совокупленіи (съ женою) естественномъ [кубуленъ] или противоестественномъ [дубуренъ]. Свиданіемъ же супруговъ на единѣ [хельветъ] кальимъ не дѣлается обязательнымъ.

Нѣкоторые законовѣдцы говорили,

---

(599) См. ст. 268.

(600) Т. е. много преданій одного смысла. Ихъ мы нашли цѣлыхъ семь въ Джевавирѣ и Месаликѣ. Смыслъ ихъ заключается въ томъ, что супружескимъ сожитіемъ, въ особенности долговременнымъ, кальимъ уничтожается. Между всѣми этими яснѣе всѣхъ указано на это въ преданіи Мухаммеда бини Муслима отъ IX^го имама.

(601) Т. е. цѣлый кальимъ назначенный въ договорѣ или послѣ, въ случаѣ тафвиза; также мехрульмисль. См. для соображенія ст. 272 и 290.

что и хельветомъ онъ дѣлается обязательнымъ; но первое рѣшеніе повидимому основано на данныхъ болѣе ясныхъ.

Второе.

Ст. 289. Нѣкоторые законовѣдцы положили, что если калымъ не назначенъ (при договорѣ) и мужъ дастъ своей женѣ что нибудь и затѣмъ будетъ имѣть съ ней сожитіе, то данная имъ женѣ вещь почитается калымомъ и она не имѣетъ права еще разъ требовать его послѣ сожитія; развѣ только предъ сожитіемъ она сдѣлаетъ съ нимъ условіе что калымъ (еще впереди, а) не то, что она получила.

Это постановленіе сложено на основаніи толкованія одного преданія и вслѣдствіе ссылки на общепринятое (между древними законовѣдцами) мнѣніе (602).

---

(602) Одно изъ семи преданій, упомянутыхъ выше въ примѣчаніи 600, на которыхъ основано мнѣніе о томъ, что супружескимъ сожитіемъ уничтожается право жены на полученіе калыма (что опровергнуто въ ст. 287), послужило поводомъ къ названному нашимъ авторомъ „толкованію", на которомъ основано приведенное правило: его подкрѣпляетъ еще общепринятое древними законовѣдцами мнѣніе. Содержаніе преданія заключается въ томъ, что имамъ Абу-Джафаръ, говоря о женщинѣ, которая поживши долго съ своимъ мужемъ, послѣ смер-

Третье.

Ст. 290. 1. Когда мужъ дастъ разводную своей женѣ, не пользовавшись супружескимъ сожитіемъ съ ней, то онъ даетъ ей половину (назначеннаго) (603) калыма. Если же онъ заплатилъ ей этотъ калымъ прежде, то онъ обратно беретъ половину выданнаго, если оно на лицо; или же половину подобнаго ему предмета (604), если выданное растрачено. Въ случаѣ же, если нѣтъ подобнаго выданному предмету (605), то онъ получаетъ обратно половину его стоимости.

ти мужа требовала и наслѣдства и калыма, между прочимъ сказалъ: „то, что она получила до сожитія съ мужемъ, достаточно для того, чтобы разрушить брачное сожитіе съ ней; послѣ же ей другаго калыма не слѣдуетъ". Въ отношеніи къ противорѣчію смысла ст. 287, его авторъ не принялъ вмѣстѣ съ многими законовѣдцами, но растолковали его, что оно относится только къ случаю тафвиза (ст. 272); слѣдовательно тутъ нѣтъ никакого противорѣчія къ смыслу 272 ст. и правило это тѣмъ болѣе достойно уваженія, — между позднѣйшими юристами, что имъ имъ руководствовались древніе законовѣдцы (См. Месаликъ и Джеваиръ).

(603) См. примѣчаніе къ ст. 288.

(604) Т. е. по натурѣ какъ то пшеница, мука и т. п., которыя входятъ въ составъ предметовъ, называемыхъ мисли, что нельзя допустить въ предметахъ гкыемы отдѣльной цѣнности, которыхъ натурою нельзя платить въ замѣнъ предметовъ ихъ рода и должно прибѣгнуть къ ихъ цѣнамъ, какъ объ нихъ говорится вслѣдъ за этимъ въ текстѣ.

(605) Т. е. когда онъ гкыемій, предметъ отдѣльной цѣнности, какъ напримѣръ бриліантъ и т. п.

2. Если стоимость предмета, выданнаго въ кальимъ, различна въ день брачнаго акда и въ день пріема онаго (606) женою, то она обязана возвратить наименьшее изъ двухъ (607).

3. Если покажется повреждение въ самомъ ли предметѣ (выданномъ въ кальимъ) или въ его достоинствѣ, напримѣръ какъ лишение одного глаза въ выданномъ четвероногомъ, или забвеніе искусства или ремесла (даннаго въ кальимъ напримѣръ невольника), то законовѣдцы говорили что слѣдуетъ возвратить мужу половину цѣны этого предмета (608) и мужъ не принуждается (закономъ) взять назадъ половину самаго даннаго предмета (609). Но здѣсь есть разногласіе (между законовѣдцами).

4. Но буде цѣнность предмета выданнаго въ кальимъ уменьшится по причинѣ измѣненія въ справочныхъ цѣнахъ (610), то мужу непремѣнно слѣдуетъ половина са-

---

(606) Т. е. тогда онъ стоилъ положимъ дороже, а теперь дешевле, или на оборотъ.

(607) Т. е. половину по меньшей цѣнѣ.

(608) Джевагиръ прибавляетъ: „когда онъ былъ безъ поврежденія."

(609) Т. е. разведеннаго мужа не принуждаютъ — имѣть равную долю съ бывшей своею женою въ поврежденномъ, положимъ, невольникѣ.

(610) Вѣроятно хочетъ сказать о предметахъ мысли, какъ наприм. предметы подлежащіе измѣренію, взвѣшиванію и т. п.

мого предмета. Точно также ему слѣдуетъ половина самого предмета, если цѣнность его возвысится по причинѣ увеличенія рыночной цѣны (этого предмета).

Ибо когда предметъ, выданный въ калымъ, находится на лицо, то не слѣдуетъ обращать вниманія на его цѣну (611).

5. Если предметъ, выданный въ калымъ, возвысится по своему ли росту или дородности, то мужу слѣдуетъ половина стоимости этого предмета внѣ излишка (въ немъ случившагося) (612), и женщина не принуждается (закономъ) возвратить самый предметъ (613), какъ это основано на болѣе ясномъ смыслѣ закона.

---

(611) Вообще большая часть изложеннаго въ этой статьѣ, постановленной такъ запутанно, что трудно подвергнуть ихъ строгой критикѣ: въ нихъ есть и противорѣчіе (какъ наприм. въ изложеніяхъ подъ №№ 2, 4; также подъ №№ 3, 4, 5, 6) и неясность. Мсаликъ, желая выяснить мысли автора, взялся за дѣло слишкомъ издалека и представилъ множество предположеній и отвѣты на нихъ. Джевахиръ вопреки своего обыкновенія старался быть здѣсь немногословнымъ и черезъ это насъ вовлекъ въ большія затрудненія понять его мысли. Мы, по крайней мѣрѣ, переводя текстъ почти буквально, извлекли, сколько могли, изъ обоихъ комментаторовъ кое какія поясненія, которыя, по своему обычаю, представили въ примѣчаніяхъ.

(612) Т. е. половина первоначальной его стоимости.

(613) Съ тѣмъ чтобы получить за него вознагражденіе, сообразное половинѣ стоимости назначеннаго калыма./.

6. Если въ предметѣ, выданномъ въ калымъ, окажется приращеніе, какъ напримѣръ дитя или молоко (614), то оно принадлежитъ только женѣ одной; онъ имѣетъ право на половину того (первоначальнаго калыма), которымъ заключенъ былъ договоръ.

Ст. 291. Когда мужъ далъ женѣ въ калымъ беременное хейвенъ (615), то мужу (при разводѣ до сожитія [ст. 290]) слѣдуетъ половина обоихъ ихъ (616).

Ст. 292. а) Если мужъ назначилъ женѣ въ калымъ (свои услуги) выучить ее какому нибудь ремеслу или искусству (ст. 255), и затѣмъ, не воспользовавшись супружескимъ сожитіемъ съ ней, далъ ей разводную, то ей слѣдуетъ половина платы за ея ученіе (этому искусству или ремеслу). Буде же онъ уже выучилъ ее до развода, то онъ требуетъ обратно у нее половину платы за это ученіе.

или половину самого предмета съ случившимся въ немъ излишкомъ. См. Джеваһиръ.

(614) т. е. когда это приращеніе оказалось послѣ акда и во время назначенія калыма о томъ не знали. См. слѣдующую 291 ст.

(615) т. е. животное: подъ нимъ разумѣются животныя и люди несвободнаго состоянія, которыхъ продаютъ и покупаютъ. См. первый выпускъ Шераиуль-Ислама, кн. 1, гл. IX, начиная съ ст. 225.

(616) т. е. матери и дитяти. Положимъ это была корова, которая отелилась: какъ корова, такъ и теленокъ послѣ развода остаются въ общемъ владѣніи бывшихъ супруговъ.

б) Если (предложенныя въ калымъ услуги мужа) состояли въ обученіи одной (извѣстной) главы Корана (ст. 255 и 264), то онъ (послѣ развода до сожитія) обязанъ ее обучить половинѣ этой главы изъ за занавѣски (617).

Но въ этомъ есть разногласіе между законовѣдцами (618).

Четвертое.

Ст. 293. Если жена (послѣ договора) отреклась (619) въ пользу мужа отъ условленнаго калыма и онъ, еще не воспользовавшись супружескимъ сожитіемъ, дастъ ей разводную, то онъ имѣетъ право требовать (отъ разведенной жены) половину (назначеннаго при договорѣ) калыма (620). Точно также онъ имѣетъ это право если

---

(617) Потому что какъ разведенные, они не могутъ видѣть другъ друга.

(618) Строгіе законовѣдцы не допускаютъ и этого, потому что голосъ чужаго мужчины не долженъ быть доступенъ слуху женщины. Таковые предлагаютъ также половину цѣны за ученіе. Джевагиръ предлагаетъ нанять учительницу. См. тамъ въ толкованіи этого мѣста.

(619) См. ст. 314, о значеніи ибра, и ст. 307, о разницѣ между hибэ — даромъ и ибра — отказомъ отъ долга въ пользу должника.

(620) Мужъ долженъ былъ женѣ столько то калыма; она подарила его мужу: значитъ она получила его. Слѣдственно когда онъ далъ разводную своей женѣ, не воспользовавшись супружескимъ сожитіемъ, то, по смыслу ст. 290, онъ имѣетъ право требовать обратно половину полученнаго его будто калыма. (Месаликъ и Джевагиръ.)

онъ дастъ ей разводную по формулѣ хуль (621) на весь назначенный кальимъ (не имѣвъ еще съ ней супружескаго сожитія).

Пятое.

Ст. 294. Если мужъ дастъ женѣ, въ замѣнъ назначеннаго въ договорѣ кальима, одного невольника, находящагося въ бѣгахъ и еще что нибудь, а затѣмъ, до супружескаго сожитія, дастъ ей разводную, то онъ имѣетъ право требовать отъ жены половину назначеннаго кальима, а не (половины предметовъ выданныхъ въ) замѣнъ. Точно также онъ требуетъ половины назначеннаго кальима, если онъ въ замѣнъ его отдавалъ товаръ или [ичкаръ] недвижимое имущество (622).

Шестое.

Ст. 295. Буде мужъ назначитъ женѣ въ кальимъ свою [мудаббарэ] невольницу, назначенную быть на волѣ послѣ его смерти, и затѣмъ (до сожитія съ женою) дастъ ей разводную, то мудаббарэ будетъ принадлежать обоимъ имъ поровну, а смертью мужа она получаетъ

---

(621) Эта категорія развода состоитъ въ томъ, что жена, не желая жить съ своимъ мужемъ, выкупаетъ себѣ разводную, предложивъ за это условленную сумму. Ее можетъ замѣнить часть ея кальима или весь кальимъ.

(622) Авторъ хочетъ сказать этимъ: все равно, замѣнъ цѣнностью больше ли назначеннаго кальима или меньше: въ обоихъ случаяхъ мужъ требуетъ ни болѣе ни менѣе половины назначеннаго при договорѣ кальима.

свободу.

Другіе законовѣдцы говорятъ, что самый [тадбиръ] актъ отпущенія на волю уничтожается назначеніемъ невольницы въ калымъ, какъ (уничтожился бы онъ) если бы эта невольница была [муса-биха] завѣщанная кому нибудь (послѣ смерти господина)(623). Это рѣшеніе болѣе подходитъ къ коренному смыслу закона.

Седьмое.

Ст. 296. а) Если въ договорѣ о бракѣ сдѣлаютъ условіе, противное тому, что Шаріатъ допускаетъ, напримѣръ если мужъ (вступая въ бракъ съ кѣмъ бы то ни было) подчинится условію, предложенному ему, что онъ не бу-

---

(623) Тадбиръ, т. е. актъ отпущенія на волю уничтожается словомъ и дѣломъ. Словомъ, когда завѣщатель скажетъ ясно свое рѣшеніе объ уничтоженіи тадбира. Дѣломъ, т. е. дѣйствіемъ, когда мудаббаръ, т. е. завѣщатель свободы невольницы послѣ своей смерти, а) подаритъ невольницу эту; б) отпуститъ на волю при жизни своей; в) посвятитъ ее вакфомъ (см. слово въ нашей терминологіи); г) будетъ завѣщать ее въ пользу кого нибудь и д) продастъ ее. О томъ, что назначеніемъ мудаббара въ калымъ уничтожается ли актъ отпущенія ея на волю послѣ смерти — есть разногласіе; одни говорятъ что тадбиръ есть видъ завѣщанія, слѣдственно мудаббара тутъ все равно какъ муса-биха (см. въ нашей терминологіи); другіе этого не допускаютъ. Авторъ предпочелъ первое.

детъ жениться на другой, имѣя ее у себя женою, или что онъ не будетъ имѣть сожитія съ невольницею, то условіе это почитается ничтожнымъ, а бракъ и калымъ устанавливаются (624).

б) Точно также, при условіи (въ бракѣ) о врученіи мужемъ женѣ назначеннаго калыма къ извѣстному сроку, если скажутъ: буде онъ не вручитъ его (къ тому сроку), то считать бракъ недѣйствительнымъ", то бракъ и калымъ считаются дѣйствительными, а условіе уничтожается.

Но если сдѣлаютъ условіе при договорѣ, чтобы мужъ не лишалъ жены невинности (625),

---

(624) Въ подобномъ же вопросѣ авторъ совсѣмъ другаго мнѣнія (см. ст. 158); тамъ у него бракъ черезъ подобное условіе считается недѣйствительнымъ. Мы полагаемъ въ этомъ отступленіи отъ своего мнѣнія благовидную причину, о которой изложено тамъ, въ примѣч. 347.

(625) Въ двухъ преданіяхъ, совершенно тождественныхъ, черезъ Семмая и Аммаръ бини Мерванъ сказано просто о супружескомъ сожитіи; въ третьемъ, отъ Исхачки бини Аммаръ сказано о лишеніи невинности. Слѣдственно здѣсь условіе вообще относится къ супружескому сожитію.

Странное это постановленіе взято изъ факта, изложеннаго въ первыхъ двухъ преданіяхъ, а именно, что женщина, соглашаясь выдти за мужъ, сдѣлала съ мужемъ договоръ, что она все позволитъ ему дѣлать съ собою, исключая одного, и именно супружескаго сожитія; ибо она этого срама не вынесетъ. На такомъ условіи она вышла замужъ. Потомъ мужъ жаловался, дѣло дошло до Имама; онъ сказалъ: она не обязана исполнить требованіе мужа внѣ сдѣланнаго условія.

то условіе обязательно; однакожъ если послѣ того она позволитъ это сдѣлать, то сіе дозволяется если намъ взять въ соображеніе общій смыслъ преданія (626)

Иные законовѣдцы говорятъ, что сказанное условіе можетъ быть обязательно въ одномъ только временномъ бракѣ; но это мнѣніе вынужденное (627).

---

(626) Это третье преданіе отъ *Исхачка*, о которомъ мы говорили въ предъидущемъ примѣчаніи. Тамъ впрочемъ ясно сказано, что когда Имаму донесли, что жена позволяетъ, послѣ сдѣланнаго условія, *лишить ее невинности*, то Имамъ сказалъ нѣтъ опасенія, т. е. онъ можетъ.

(627) Т. е. не основанное на прямомъ указаніи, а *изысканное*; потому что эти законовѣдцы говорятъ, съ одной стороны: преданіе существуетъ, слѣдовательно существуетъ и законъ; съ другой стороны: самое условіе болѣе или менѣе *противно тому, что Шаріатъ допускаетъ* (ст. 296), слѣдственно одно другому мѣшаетъ. Какъ помочь дѣлу? они положили: цѣль постояннаго брака есть потомство; но цѣль временнаго брака — одно только супружеское наслажденіе (см. ст. 1, примѣч. 1; ст. 16, примѣч. 27, ст. 181, примѣч. 401); слѣдственно надо приложить существующій законъ только къ одному временному браку (см. обо всемъ этомъ Месаликъ и Джевахиръ), въ которомъ цѣль только наслажденіе; ибо если мужъ согласится на лишеніе супружескаго наслажденія, то и обязанъ исполнить условіе.

Восьмое.

Ст. 297. 1. Если мужъ (въ договорѣ) сдѣлаетъ условіе съ женою, что онъ ее не вывезетъ изъ города, въ которомъ она живетъ, то по мнѣнію однихъ законовѣдцевъ, условіе это обязательно; но это мнѣніе основано на принятомъ преданіи (628).

Ст. 298. 2. Буде мужъ назначитъ женѣ одинъ (большой) калымъ подъ условіемъ если онъ увезетъ ее на свою родину, и другой меньшій калымъ — если онъ не вывезетъ ее съ собою, а затѣмъ онъ пожелаетъ ее вывезти въ страну язычниковъ (629), то она (вопервыхъ) не обязана исполнить его желанія, (во вторыхъ) получаетъ высшій калымъ (630). Но если

---

(628) Этотъ вопросъ служитъ предметомъ большаго спора между законовѣдцами. Многіе изъ авторитетовъ перваго достоинства, въ числѣ ихъ авторы Аль-Мебсута, Аль-Химяфа, Аль-Гунйе, Ассараира рѣшительно отвергаютъ законность такого условія. Ибну-Идрисъ и его послѣдователи даже не допускаютъ законности брака съ такимъ условіемъ. Но большинство, а въ томъ числѣ нашъ авторъ и Лумъэ, считаютъ такое условіе обязательнымъ.

(629) Въ подлинникѣ мушрикъ — многобожниковъ, т. е. идолопоклонниковъ.

(630) За то что мужъ нарушилъ условіе предложеніемъ женѣ противнаго тому, что обѣщано.

онъ хочетъ увезти ее въ городъ, гдѣ господствуетъ исламъ, то условіе обязательно.

Но во всемъ этомъ вопросѣ есть разногласіе.

Девятое.

Ст. 299. Если мужъ дастъ женѣ полную разводную по категоріи Баинъ (631), а потомъ опять женится на ней въ продолженіе ея срока иддэ отъ него (632), а затѣмъ опять дастъ ей разводную прежде сожитія съ ней — то ей слѣдуетъ половина (назначеннаго) кальима (за второй бракъ) (633).

Десятое.

Ст. 300. Если жена (послѣ договора) подаритъ своему мужу половину (назначеннаго ей) кальима такъ, что бы (цѣлый кальимъ, изъ чего бы онъ ни состоялъ) былъ между ними пополамъ, а потомъ, не воспользовавшись супружескимъ съ ней сожитіемъ, мужъ выдастъ ей разводную,

---

(631) См. примѣч. 240 къ ст. 128; также подробнѣе въ примѣч. 247 къ ст. 130.

(632) Въ срокѣ иддэ отъ, или послѣ другаго мужа бракъ воспрещается (ст. 121, 122), изъ опасенія смѣшенія сѣмени или затрудненія въ опредѣленіи происхожденія новорожденнаго. Если вторично женится, безъ промежутка, на своей женѣ послѣ развода съ ней и въ срокѣ, то этого опасенія не можетъ быть.

(633) За первый разводъ она получаетъ по положенію; за второй — на основаніи ст. 290.

то остальная (половина) калыма принадлежитъ ему и онъ болѣе ничего не требуетъ отъ нея (634). Тутъ все равно, оставался ли калымъ долгомъ (на мужѣ), или (онъ состоялъ изъ какого нибудь предмета) на лицо (находившагося). Здѣсь въ подарокъ (ей сдѣланный мужу) идетъ то, что слѣдовало бы ей изъ общаго цѣлаго калыма.

Одиннадцатое.

Ст. 301. Буде мужъ назначилъ женѣ въ калымъ двухъ невольниковъ, и одинъ изъ нихъ умеръ, то (въ случаѣ развода до супружескаго сожи-

---

(634) Если бы калымъ состоялъ изъ какого нибудь недвижимаго имущества, положимъ изъ такого-то дома и такого-то количества земли, и жена подарила бы не половину цѣлаго калыма, чтобы онъ ни стоилъ весь, а назначенную его половину, то послѣ развода мужъ и жена имѣли бы право требовать строгаго раздѣла, основаннаго на стоимости подаренной и оставшейся половинѣ имущества. Положимъ калымъ состоялъ изъ извѣстнаго количества земли и жена отмѣривъ ровно половину этой земли подарила мужу. После развода оцѣниваются обѣ половины, каждая по качеству земли и по доходамъ, извлекаемымъ изъ нея. Если стоимость подареннаго количества больше стоимости другой половины, то мужъ имѣетъ право требовать отъ разведенной жены дополненія по расчету. Такимъ же образомъ и на оборотъ. Напримѣръ подаренная половина стоила 100 р., а неподаренная 50 р. жена платитъ 25 р., а также и на оборотъ. По смыслу нашего же текста, т. е. когда жена подарила половину всего калыма такъ, чтобы

тія) мужъ требуетъ половины оставшагося въ живыхъ (невольника) и половины стоимости умершаго.

Двѣнадцатое.

Ст. 302. Если въ бракѣ допущено будетъ условіе о хіярѣ, то договоръ считается недѣйствительнымъ; но въ этомъ вопросѣ есть разногласіе между законовѣдцами (635).

Это разногласіе основано на соображеніи, съ одной стороны того, что сочетаніе бракомъ устанавливается тѣмъ, что причина его уже существуетъ и тѣмъ, что тутъ хіяръ не долженъ быть допускаемъ; съ другой стороны на соображеніи того, что (сдѣланнымъ условіемъ о хіярѣ) ис-

---

онъ былъ между ними пополамъ, то ни онъ ни жена не обращаются другъ къ другу съ претензіями. Подробнѣе объ этомъ см. въ Месаликѣ, Джеваһирѣ, Ікаваидѣ и Мабсутѣ; да еще для соображен. см. ст. 293.

(635) Подъ хіяромъ здѣсь разумѣется хіяруш-шертъ, о которомъ мы имѣемъ полное указаніе въ 1 вып. Шераіуль-Ислама, ст. 55, 63 и 70. Это значитъ подчинить окончательное установленіе договора условію, что каждая изъ договаривающихся сторонъ, или обѣ имѣютъ право отказаться отъ договора въ опредѣленный срокъ или при обозрѣніи предмета о которомъ идетъ договоръ. Что въ этомъ случаѣ самое условіе никакого не имѣетъ значенія и вовсе не допускается, то мы видѣли въ 63 ст. кн. о торговлѣ; но повреждается ли имъ самый договоръ? Объ этомъ-то и есть разногласіе. См. через примѣчаніе.

чезаетъ согласіе (необходимое для брачнаго акда) (636), потому что оно остается въ зависимости отъ этого условія (637).

Но если условіе хіара сдѣлаютъ относительно кальима, то и брачный акдъ, и кальимъ, и самое условіе — дѣйствительны.

Тринадцатое.

Ст. 303. Кальимъ дѣлается собственностью (жены) однимъ только заключеніемъ брачнаго договора — какъ это основано на одномъ болѣе принятомъ (нашими законовѣдцами) изъ двухъ преданій (638). На этомъ основаніи:

---

(636) Въ ст. 24 сказано что заключеніе брачнаго
договора зависитъ отъ выраженія обоюднаго согла-
сія и проч.
(637) Т. е. изъявленіе согласія такимъ условіемъ явно
отлагается до извѣстнаго времени, стало быть и
договоръ не состоится. Мнѣніе это было бы сильно,
если бы мы въ ст. 47,2, 54, 61,3, 186—188, 204—206 не
имѣли случая видѣть, что изъявленіе согласія и
посылъ устанавливаетъ пошедшій договоръ. Но глав-
ная причина, на основаніи которой позднѣйшіе
законовѣдцы, начиная съ автора Аль-Мабсута,
утверждаютъ, что условіе хіара уничтожаетъ
брачный договоръ состоитъ въ томъ, что бракъ
не принадлежитъ къ числу договоровъ, которые
могутъ допускать хіаръ, что онъ слишкомъ серь-
езное и религіозное дѣло, и что условіе хіара
можетъ измѣнить его духовное назначеніе. Ибну-
Идрисъ и другіе древніе законовѣдцы согласились
только на недѣйствительность условія и представ-
ляли аргументы гораздо сильнѣе о томъ, что самый бракъ
этимъ не уничтожается. Но общепринятое теперь мнѣніе
въ пользу уничтоженія брака: оно основано на отстраненіи
злоупотребленій, унижающихъ религіозное дѣло.
(638) По другому преданію половина кальима дѣлается

1) по мнѣнію болѣе подходящему къ кореннымъ смысламъ закона, жена (послѣ заключенія договора) имѣетъ право [тасаррyфа] распоряжаться калымомъ (какъ своею собственностью) даже прежде пріема онаго.
2) Когда мужъ (прежде сожитія) дастъ разводную своей женѣ, то половина калыма возвращается мужу, а другая половина остается для жены (ст. 290).
3) Если она (затѣмъ) подаритъ мужу свою половину, то весь калымъ принадлежитъ мужу (ст. 300).

Ст. 304. Буде тотъ, въ чьей власти брачныя узы, а именно вели, какъ отецъ и дѣдъ со стороны отца (639), подаритъ мужу своей питомицы половину калыма ей принадлежащую, то точно также весь калымъ принадлежитъ этому мужу, (ст. 303 — 31).

Нѣкоторые законовѣдцы говорятъ, что рѣшеніе тоже, если бы такъ поступило лицо, которому женщина довѣрила заключить ея брачный договоръ (640).

собственностью жены заключеніемъ договора, другая половина сожитіемъ. Месаликъ.

(639) См. ст. 45 и 46. О выраженіи: тотъ въ чьей власти брачныя узы, см. ст. 50, примѣч. 84.

(640) Какъ мужчина, такъ и женщина въ брачномъ дѣлѣ обращаются къ довѣреннымъ лицамъ, чтобы заключить за нихъ договоръ; въ этихъ случаяхъ ./.

Ст. 305. Отцы или дѣды со стороны отца (въ бракѣ своихъ малолѣтнихъ) имѣютъ право подарить (ихъ мужьямъ) только часть слѣдующаго имъ калыма; но всего калыма они не могутъ подарить.

Ст. 306. Вели мужа (641) не можетъ подарить его часть калыма (женѣ его), когда разводъ уже состоялся (642).

Потому что вели назначенъ закономъ для попеченія о его пользѣ; а въ подаркѣ (таковомъ) не предвидится никакой пользы.

Ст. 307. Когда жена уступитъ свою часть въ калымѣ мужу, или мужъ свою уступитъ женѣ, то эти части одною только уступкою не перестаютъ быть собственностью ни того, ни другаго; ибо эта уступка есть [hиба] дарственный актъ, въ которомъ предметъ не иначе переходитъ въ собственность (лица, въ пользу котораго состоялся актъ), какъ только [гкабзомъ] пріемомъ (съ его стороны).

Правда, если бы эта часть си-

законъ рекомендуетъ обратиться къ братьямъ и близкимъ роднымъ (см. примѣры въ ст. 53, 55, 65 и 66.)

(641) т. е. идіота или умалишеннаго: разводъ таковыхъ совершается веліями (см. въ книгѣ о разводѣ, въ первомъ и второмъ условіяхъ, въ самомъ началѣ.)

(642) Это сказано потому, что до развода часть мужа не обозначается (ст. 290 и 303, 2.)

64

талась долгомъ (ст. 268 и 287) на мужа (643), или бы она растрачена была въ рукахъ жены (644), то эта уступка отвѣтчику достаточна была бы (для установленія права на собственность); потому что такая уступка считалась бы тогда за [ибра] совершенное отреченіе, котораго установленіе не нуждается въ [гкабулѣ] изъявленіи согласія (645). Но если часть калыма (принадлежащая одному изъ супруговъ) заключается въ движимомъ имуществѣ, то она не переходитъ (въ собственность другаго) одною (сдѣланной съ чьей нибудь стороны) уступкою.

---

(643) т. е. въ случаѣ когда уступка дѣлается со стороны жены.

(644) т. е. когда уступка дѣлается со стороны мужа.

(645) т. е. со стороны лица, въ пользу котораго сдѣлано ибра. О хибэ — дарственномъ актѣ (см. въ Шерайуль-Исламъ, кн. о хибэ, въ самомъ началѣ) сказано что установленіе этого акта требуетъ иджаба, гкабуля и гкобза, безъ чего даръ не можетъ перейдти въ собственность лица, въ пользу котораго составленъ актъ. Для установленія же ибра, т. е. отказа отъ долга, который на комъ нибудь, въ пользу должника (см. ст. 314), достаточенъ одинъ только иджабъ: однимъ этимъ актъ совершается и ./.

Четырнадцатое.

Ст. 308. Когда калымъ (по условію) долженъ быть уплаченъ на срокъ, то жена не имѣетъ права уклоняться отъ сожитія съ мужемъ. Но если она уклонилась и срокъ наступилъ, то можетъ ли она тогда продолжать уклоняться (требуя своего калыма)? Нѣкоторые законовѣдцы говорили да; другіе же что нѣтъ, потому что обязанность жены вручить себя мужу состоялась и прежде наступленія срока калыма. Это послѣднее мнѣніе болѣе подходитъ къ смыслу закона (646).

Ст. 309. Пятнадцатое.

Если мужъ дастъ въ калымъ своей женѣ кусокъ серебра и она сдѣлаетъ изъ него сосудъ, а затѣмъ онъ дастъ ей разводную, то она имѣетъ право избрать изъ двухъ: вру-

---

лицо, въ пользу котораго сдѣлано отреченіе или отказъ, пріобрѣтаетъ полное право на собственность.

(646) Это продолженіе ст. 269; слѣдовало бы ихъ соединить вмѣстѣ. Авторъ кажется здѣсь противорѣчитъ самому себѣ: въ ст. 269 онъ сказалъ, что вступившая въ бракъ имѣетъ право не отдаваться мужу покуда не получитъ своего калыма. Здѣсь назначеніе срока для калыма обязуетъ ее ждать калыма, но ожидая его исполнять супружескія обязанности. Какъ разъ она не исполнила ихъ и срокъ калыма наступилъ, то она грѣшна предъ закономъ за неисполненіе своихъ обязанностей, но опять входитъ въ свои права: не отдаваться мужу пока не получитъ своего калыма. Авторъ Никаія предпочитаетъ права женщины.

чить мужу половину на лицо находящагося (сосуда), или половину его стоимости.

Потому что она не обязана придать за (улучшеніе) достоинства (647).

Но буде кальимъ состоялъ изъ ткани и жена сшила изъ нея рубашку, то мужъ не обязанъ взять ее, напротивъ онъ имѣетъ право вынудить ее къ уплатѣ половины стоимости (ткани).

Потому что серебро выдѣлкой не лишается своей нормальной цѣнности, а этого нельзя сказать о ткани.

Шестнадцатое.

Ст. 310. Если мужъ назначитъ женѣ въ кальимъ обученіе (извѣстной) главы Корана (ст. 264), то границею этого обученія считается то время, когда она одна, безъ помощи, съумѣетъ

---

(647) Въ нашей рукописи сказано придача за достоинство; въ Калькуттскомъ изданіи замѣнъ или вознагражденіе за работу; въ другихъ вознагражденіе за искусство или ремесло (серебряныхъ дѣлъ мастера). Мы держались редакціи нашей рукописи потому что въ Месамикѣ и Джевакирѣ нашли ту же редакцію, да еще потому, что въ ст. 290, 3, которой эта 309 ст. служитъ дополненіемъ, также мы находимъ рядомъ тѣже слова самый предметъ и его качество или достоинство, которыя стоятъ здѣсь. Во всякомъ случаѣ варіанты я счелъ нужнымъ помѣстить на поляхъ нашего изданія подлинника.

прочесть ее; но недостаточно если она будетъ въ состоянiи только повторять за нимъ его произношенiя. Однако же если она выучится (у него) безъ помощи читать одинъ [âiê] стихъ (назначенной главы) и затѣмъ покуда мужъ выучитъ ее чтенiю втораго стиха, она забудетъ первый, то онъ не обязанъ учить ее вторично.

Буде жена выучитъ назначенную главу Корана у другаго кого-нибудь, то ей слѣдуетъ (отъ мужа) вознагражденiе за назначенное ученiе, точно такъ какъ это вознагражденiе слѣдовало бы ей въ случаѣ когда мужъ женился съ условiемъ дать въ калымъ какую нибудь вещь и не могъ этого исполнить (ст. 265.)

pag 296.

Семнадцатое.

Ст. 311. Дозволяется заключить въ одномъ и томъ же договорѣ соединенно и бракъ и продажу, а плату, назначенную въ замѣнъ, распредѣлить на части: цѣны проданнаго и соразмѣрнаго брака (648).

Однако же если у женщины одинъ динаръ (денегъ) и она скажетъ (мужчинѣ): „я сочеталась съ тобою и продала тебѣ сей динаръ

---

(648) т. е. по соображенiю цѣнности проданнаго предмета и количества калыма, которое, по смыслу ст. 273, должно быть назначено женѣ — раздѣлить назначенную плату на двѣ части.

(объ) за одинъ динаръ", то продажа не дѣйствительна, потому что въ ней есть [риба] незаконный излишекъ (649); калымъ также не состоится; но самый бракъ дѣйствителенъ (650). Но если плата и предметъ продажи (въ этомъ двойственномъ договорѣ) суть различнаго рода, то все (продажа, калымъ и бракъ) правильно (651).

Приложенія къ третьему

Ст. 312. I. а) Если мужъ назначитъ женѣ въ калымъ невольника, и она отпуститъ его на волю, а затѣмъ разведется съ нею прежде сожитія, то она обязана заплатить (разведенному мужу) половину стоимости невольника.

---

(649) Въ мѣнѣ динара на динаръ, что технически называется сарфъ, можетъ быть на которой нибудь сторонѣ излишекъ, который также технически называется риба — запрещенное закономъ. Подробно объ этомъ можно найдти въ 1[м] выпускѣ Шерайуль-Исляма: собственно о риба, ст. 156 — 181; собственно о сарфѣ, или ас-сарфѣ, ст. 183 – 203.
(650) Калымъ не состоится потому, что недѣйствительностью продажи нельзя опредѣлить (ст. 264) часть, которая приходится за калымъ. Бракъ дѣйствителенъ на основаніи акда и калымъ назначается мехрулъ-мисль на основаніи ст. 273.
(651) Напримѣръ если женщина вмѣсто динара за динаръ, въ приведенномъ въ текстѣ примѣрѣ, скажетъ: . . . „сей домъ за тысячу динаровъ", то бракъ и продажа дѣйствительны и калымъ состоится правильно. Тогда тысячу динаровъ раздѣлятъ на часть калыма и платы за домъ на основаніи, въ примѣч. 649 изложенномъ.

б) Но буде она сдѣлаетъ [тедбиръ] актъ свободы этого же невольника послѣ ея смерти (и прежде сожитія съ мужемъ разведется), то, по мнѣнію нѣкоторыхъ законовѣдцевъ, ей предоставляется на выборъ: или отказаться отъ тедбира, или оставаться при немъ. Если она откажется отъ тедбира, то мужъ получаетъ половину невольника (652). Если же она не пожелаетъ отказаться отъ тедбира, то ее къ тому не принуждаютъ и она платитъ половину стоимости (невольника (653).

в) Буде же она заплатила (на основаніи предъидущаго) половину стоимости (невольника), а потомъ отказалась отъ тедбира, то, по мнѣнію нѣкоторыхъ законовѣдцевъ, бывшій мужъ имѣетъ право обратиться къ [айну] невольнику, какъ находящемуся на лицо предмету (ст. 290): потому что плата стоимости состоялась по причинѣ бывшаго препятствія (654).

Но въ этомъ вопросѣ между законо-

---

(652) По смыслу ст. 290, онъ долженъ получить половину невольника, находящагося на лицо, т. е. имѣть въ немъ равную съ разведенною женою долю.

(653) Другіе законовѣдцы говорятъ, что и при тедбирѣ мужъ имѣетъ право требовать половины невольника (см. послѣднее примѣчаніе).

(654) А именно тедбира, который не дозволялъ обратиться къ самому предмету.

РОССИЙСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ИСТОРИЧЕСКИЙ АРХИВ

В настоящем деле № 27 ф. № 1250 оп. № 2

68 (шестьдесят восемь) листа (ов)

цифрами прописью

в том числе:

Последний номер листа 66

Обложка и внутренняя опись документов I–II

Литерные №№

Чистые №

Пропущены №№

Фотографии №

Графические документы №№

Печати №№

Художественные открытки №№

Открытки с почтовыми марками №№

Открытки с почтовыми гашениями №№

Конверты с марками №№

Конверты с почтовыми гашениями №№

Секретки с почтовыми гашениями №№

Гербовые марки на Л.Л.

Малоконтрастные затухающие тексты №№

Поврежденные №№

Тексты только на обороте

Другие особенности

«16» 12.2011 Подпись [signature]

Дело проверено

Выдача дата, подпись	**Возвращение** дата, подпись	**Выдача** дата, подпись	**Возвращение** дата, подпись

В [illegible]

в том числе:

Внутренняя опись документов I

Литерные №№

Чистые №№

Пропущены №№

Фотографии №

Графические документы №№

Печати №№

Малоконтрасные и затухающие тексты №№

Поврежденные №№

Текст только на обороте

„14“ XII 1981 г. Подпись [signature]

„26“ 03 2008 г. Подпись [signature]

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

„—“ — 19— г. Подпись

2

ОТМЕТКИ ЛАБОРАТОРИИ

Дезинфекция

ТВЧ

Формалин
(нужное подчеркнуть)

„_____“____________________19____г. Подпись____________________

Реставрация

„_____“____________________19____г. Подпись____________________

Переплет

„_____“____________________19____г. Подпись____________________

Микрофотокопирование

„_____“____________________19____г. Подпись____________________

Ф. тип. 5. Союзполиграфпрома. З 1463 т. 80000 4-3-80

о реста

о перег

о микр

(654) А именно тедбира, который не дозволялъ обратиться къ самому предмету.